



UNIVERSIDAD CÉSAR VALLEJO

FACULTAD DE DERECHO

ESCUELA PROFESIONAL DE DERECHO

Elusión Tributaria: a propósito de la suspensión parcial de la Norma XVI del
Título Preliminar del Texto Único Ordenado del Código Tributario

TESIS PARA OBTENER EL TÍTULO PROFESIONAL DE ABOGADA

AUTORA:

Diane Anggelina Fernández Chava

ASESOR:

Daniel Eduardo Urquizo Maggia

LÍNEA DE INVESTIGACIÓN:

Derecho Administrativo

LIMA - PERÚ

2017

Página del Jurado

Presidente

Secretario

Vocal

Dedicatoria

Dedico este trabajo a mi familia, por darme su apoyo constante e incondicional en todo el transcurso de mi vida y a mis amigos a quienes les deseo éxitos en la vida.

Agradecimiento

Mi agradecimiento al Dr. Guisseppi Paul Morales Cauti, por el apoyo, amabilidad y disposición mostrada durante la elaboración del presente trabajo de investigación.

Declaración jurada de autenticidad

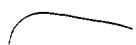
Yo, Diane Anggelina Fernández Chava, con DNI N° 46661975, a efecto de cumplir con las disposiciones vigentes consideradas en el Reglamento de Grados y Títulos de la Universidad César Vallejo, declaro bajo juramento que:

1. La tesis es de mi autoría.
2. He respetado las normas internacionales de cita y referencias para las fuentes consultadas, por lo tanto, la tesis no ha sido plagiada ni total ni parcialmente.
3. La tesis no ha sido auto plagiada; es decir, no ha sido publicada ni presentada con anterioridad para obtener grado o título profesional alguno.
4. Los datos presentados en los resultados son reales; no han sido falseados, duplicados, ni copiados y por tanto los resultados que se obtienen en la presente tesis se constituirán en aportes a la realidad investigada.

En tal sentido de identificarse fraude, plagio, auto plagio, piratería o falsificación asumo la responsabilidad y las consecuencias que de mi accionar deviene, sometiéndome a las disposiciones contenidas en las normas académicas de la Universidad César Vallejo.

Lima, julio de 2017

Diane Anggelina Fernández Chava
DNI N° 46661975



Presentación

Señores miembros del Jurado:

La presente investigación titulada **“Elusión Tributaria: a propósito de la suspensión parcial de la Norma XVI del Título Preliminar del Texto Único Ordenado del Código Tributario”** que se pone a vuestra consideración tiene como propósito realizar un análisis sobre el fundamento constitucional de la cláusula anti elusiva general.

Así, cumpliendo con el Reglamento de Grados y Títulos de la Universidad César Vallejo, la investigación se ha organizado en VII Capítulos que se detallan a continuación: el primer capítulo desarrolla la introducción la cual comprende la aproximación temática, trabajos previos, teorías relacionadas al tema, formulación del problema, justificación del estudio, así como los objetivos y supuestos. Por otro lado, el Capítulo II, en el cual se desarrolla el método de investigación, se encuentra estructurado de la siguiente forma: tipo y diseño de investigación, características del sujeto, técnicas e instrumento de recolección de datos, métodos de análisis de datos, tratamiento de la información y el sub capítulo relacionado a los aspectos éticos del trabajo de investigación. El tercer capítulo está compuesto por la descripción de resultados, tanto de la técnica de análisis de documentos como las entrevistas efectuadas a nueve expertos en tributación. Seguidamente tenemos la discusión, conclusión, recomendación, referencia bibliográfica y finalmente los anexos. Este trabajo adquiere importancia porque a través de las técnicas de investigación se va a concluir que la cláusula anti-elusiva general es un mecanismo fundamental para la administración tributaria y su lucha contra la elusión fiscal.

La autora

Índice

	Pág.
Página del Jurado	ii
Declaración Jurada de autenticidad	v
Presentación	vi
Índice	vii
Índice de tablas y figuras	ix
RESUMEN	x
ABSTRACT	xi
I.INTRODUCCIÓN	12
Aproximación Temática	14
Trabajos Previos	18
Teorías relacionadas al tema	23
Formulación del problema	44
Justificación del estudio	45
Supuestos jurídicos	46
Objetivos	46
II. METODO	48
2.1 Tipo de estudio	49
2.2 Diseño de la investigación	49
2.3 Caracterización del sujeto	50
2.4 Población y muestra	52
2.5 Técnicas e instrumento de recolección de datos	52
2.6 Métodos de análisis de datos	53
2.7 Tratamiento de la información	53
2.8 Aspectos éticos	54
III.RESULTADO	55
IV. DISCUSIONES	62
V. CONCLUSIONES	65
VI. RECOMENDACIONES	67
VII. REFERENCIAS	69
ANEXOS	75
Anexo 1: Matriz de consistencia	76

Anexo 2: Guía de entrevista	78
Anexo 3: Validación de Guía de entrevista	81
Anexo 4: Fichas de entrevistas	84

Índice de figuras y tablas

Figura 1: Organización de un buen Sistema Tributario	23
Figura 2: Principio de Igualdad en materia tributaria	28
Figura 3: Cláusula Anti elusiva	38
Tabla 1: Facultades de la Administración Tributaria	25
Tabla 2: Mecanismos de resistencia al pago del tributo	29
Tabla 3: Cuadro comparativo entre la Norma XVI del Código Tributario de Perú y el artículo 15 de la Ley General Tributaria de España	40

RESUMEN

El presente trabajo de investigación desarrolla las figuras tributarias de economía de opción, evasión fiscal y elusión tributaria, relacionada a los fenómenos que atentan contra el sistema tributario de nuestro país. Sumado a ello también se desarrolla todo lo concerniente a las cláusulas anti elusivas como mecanismos o técnicas para afrontar prácticas elusivas. El principal objetivo está orientado a realizar un análisis de la cláusula anti elusiva general y el fundamento constitucional que sostiene su aplicación. El tipo de estudio del presente trabajo de investigación tiene un enfoque cualitativo, el cual utiliza el método de la Teoría Fundamentada; por lo que, a través del análisis de la técnica de entrevista y análisis documental se pudo concluir que la cláusula anti-elusiva general es un mecanismo fundamental para la Administración Tributaria y su lucha contra la elusión fiscal.

Palabras clave: elusión tributaria, cláusula anti elusiva general, tributación.

ABSTRACT

The present work develops the tributary figures of economy of option, fiscal evasion and tax avoidance, related to the phenomena that attempt against the tax system of our country. In addition to this, everything related to anti-elusive clauses is developed as mechanisms or techniques to deal with elusive practices. The main objective is to conduct an analysis of the general anti-elusive clause and the constitutional basis for its application. The type of study of the present work of investigation has a qualitative approach, which uses the method of the Grounded Theory; So that, through the analysis of interview technique and documentary analysis, it was possible to conclude that the general anti-elusive clause is a fundamental mechanism for the Tax

Key words: tax avoidance, general anti - avoidance clause, taxation.

I. INTRODUCCIÓN

La elusión tributaria o también llamada elusión fiscal es aquella figura que busca impedir la realización del hecho imponible sin vulnerar de manera directa la norma tributaria pero sí sus principios. A diferencia del fenómeno tributario de la evasión, la elusión no está tipificado como delito, ni tampoco como infracción tributaria, no obstante fue recogida en la Norma XVI del Título Preliminar del Texto Único Ordenado del Código Tributario en el año 2012. La norma en mención fue catalogada como una Norma Anti elusiva General, mediante la cual la Administración Tributaria podía detectar y cobrar el monto eludido; es precisamente el otorgamiento de amplias facultades a la Superintendencia Nacional de Aduanas y Administración Tributaria lo que la hace cuestionable, debido a que se estaría atentando contra los principios de seguridad jurídica y reserva de ley.

Es en base a lo descrito, que el presente trabajo de tesis denominado Elusión Tributaria: a propósito de la suspensión parcial de la Norma XVI del Texto Único Ordenado del Código Tributario, cobra especial relevancia debido al análisis que se realiza sobre la constitucionalidad de la cláusula anti elusiva general.

Para llevar a cabo la investigación se ha desarrollado siete capítulos, los cuales se detallarán a continuación:

En el primer capítulo, se contempló la aproximación temática, la cual permitió conocer la importancia de contar con una norma anti elusiva general, asimismo, se consignó los trabajos previos o antecedentes nacionales e internacionales, teorías relacionadas o marco teórico y la formulación del problema; estableciendo en este, el problema de investigación, los objetivos y los supuestos jurídicos generales y específicos.

En el segundo capítulo, se abordó el marco metodológico el cual se sustenta en un enfoque cualitativo cuyas técnicas utilizadas fueron la entrevista a nueve expertos en materia tributaria y el análisis documental a dos artículos de revistas jurídicas.

El tercer capítulo es el denominado resultado, en él se describe los puntos de vista de los entrevistados relacionados a los objetivos. Asimismo, se analizó artículos de revistas jurídicas orientados al supuesto general.

En el cuarto capítulo se arribó a las discusiones para posteriormente plantear las conclusiones y recomendaciones, todo ello con los respaldos bibliográficos y de las evidencias contenidas en el anexo del presente trabajo de investigación.

Aproximación Temática

El estado peruano es el poder político organizado por la Carta Magna de 1993 y se encuentra estructurado en tres niveles de gobierno: nacional, regional y local. Cada una de estos niveles, autónomos administrativa y económicamente, requieren de recursos para poder afrontar sus costos operativos. Estos recursos provienen, generalmente, de los tributos que pagamos cada uno de nosotros; así lo refiere Eduardo Sotelo (2016) al afirmar que en el Perú el 80% del gasto público es financiado por la tributación. Por tanto, la estabilidad económica de nuestro país estará subordinada al equilibrio existente entre el gasto público y los impuestos recaudados.

La tributación en nuestro país, como a nivel internacional, está organizada por tres elementos: la política tributaria, la administración tributaria y el sistema tributario.

Cuando hablamos de política tributaria entendemos que esta es la política pública más importante, debido a que las demás (políticas de salud, política educativa, políticas sociales, etc.) dependen de ella para realizar cualquier cambio.

Por otro lado, la administración tributaria es uno de los elementos de la tributación y en nuestro país está organizada por las municipalidades y la Superintendencia Nacional de Aduanas y Administración Tributaria – SUNAT, siendo esta última la institución pública que se encarga de recaudar los impuestos nacionales que van dirigidos una parte al tesoro público y la otra está destinada a funciones propias de dicha institución.

Como se mencionó líneas arriba, la recaudación que realiza el Estado, a través de la Superintendencia Nacional de Aduanas y Administración Tributaria – SUNAT, en general proviene de los tributos; los cuales son creados y regulados por un conjunto de normas al cual se denomina “Sistema Tributario”.

Es así que, mediante la constitución de estos tres elementos se produce la tributación de un país, la cual tiene como finalidad principal recaudar impuestos para financiar los servicios públicos de manera equitativa en la sociedad, para la obtención del anhelado bien común, mantener sus operaciones, etc.

La recaudación de tributos es una de las funciones de la Superintendencia Nacional de Aduanas y Administración Tributaria – SUNAT, que consiste en cobrar de manera pertinente y eficaz los ingresos fiscales, para cumplir con las funciones encomendadas y posibilitar el cumplimiento de las obligaciones tributarias determinadas. Este cobro va dirigido a todas las personas, ya sea naturales o jurídicas, que obtienen una renta gravada en nuestro país.

Al respecto, Echaiz (2015) manifiesta que los contribuyentes han tenido una actitud negativa en cuanto al pago de tributos se refiere, sea porque lo han valorado como injusto o porque han cuestionado el destino de lo recaudado.

Respecto a las obligaciones tributarias, Bassallo (2012) señala que: la obligación tributaria debe ser concebida como una obligación ex lege, debido a que el tributo procede de una ley teniendo como fundamento el principio de legalidad. El artículo 1 del Código Tributario tipifica el concepto de obligación tributaria, como una relación jurídica determinada por el poder tributario. Dicha relación se establece entre el deudor, que no es más que aquel contribuyente al cual se le exige el pago del tributo, mientras que el acreedor es el Estado, quien tiene la posibilidad de exigir la deuda mediante un procedimiento coactivo.

Ante tal escenario, los contribuyentes establecen estrategias mediante las cuales se evita o reduce el cumplimiento de la obligación tributaria. En tributación tenemos tres fenómenos marcados orientados a disminuir o anular el pago de impuestos, la economía de opción, evasión tributaria y la elusión tributaria. Siendo esta última la institución a desarrollar en el presente trabajo de investigación.

Entonces, ¿Qué es la elusión tributaria? A raíz de que no existe una definición unívoca sobre este fenómeno tributario, es preciso tener previamente un concepto sobre las otras figuras tributarias (economía de opción y evasión fiscal). A grandes rasgos, podemos decir que la economía de opción es un mecanismo utilizado por el contribuyente que consiste en celebrar un acto, optando por una alternativa de configuración dentro de las posibilidades reconocidas por la ley, que resulta menos gravosa que las demás. En palabras de Liu (2011) “la economía de opción es un derecho que tiene todo contribuyente, todo administrado de permitirse acomodar sus finanzas en la medida que le resulte más provechoso a nivel fiscal, ahora dicho comportamiento debe estar siempre dentro de la licitud” (p.407).

Por otro lado, la evasión tributaria se caracteriza por transgredir la norma, es decir, es aquel mecanismo ilícito mediante el cual el contribuyente con tal de pagar una menor cantidad o incluso no pagar sus tributos, esconde todo o parte de los hechos que generaron la obligación tributaria.

A diferencia de la evasión tributaria, donde el contribuyente viola las normas tributarias con el afán de disminuir o evitar el pago de tributos, en la elusión fiscal se evita el pago del tributo, por medio del aprovechamiento de vacíos que la norma presenta. De modo que, se emplea medios lícitos que eviten el nacimiento de obligaciones tributarias o disminuyan su monto. Pero si la elusión es lícita ¿Por qué reprimirla igual que la evasión fiscal?

La elusión tributaria o también llamada elusión fiscal, es una figura que afecta a todos los sistemas tributarios del mundo y el Perú no es la excepción. Así manifestó el ex superintendente interino Martin Ramos (2016) en una entrevista dada al portal PODER, al exponer que:

Desde año 2015 la Superintendencia Nacional de Aduanas y Administración Tributaria – SUNAT ha localizado a más de diecisiete mil contribuyentes con sospechas de aumento patrimonial no justificado, cuyas rentas tienen diversos orígenes: peruana, extranjera o mixta. Además, también se detectó a otras 57 personas naturales entre ellos abogados, médicos, ingenieros, entre otros, con ingresos procedentes de guaridas fiscales que bordean los sesenta millones.

En efecto, en los últimos años se ha puesto en evidencia el desbalance patrimonial que tienen muchos contribuyentes, como los evidenciados en los Panama Papers, ante esta situación una norma anti elusiva general permitiría al ente tributario ser más eficaz en su función de fiscalización y recaudación tributaria.

Con respecto a esta última función, sabemos que los ingresos que recauda la Superintendencia Nacional de Aduanas y Administración Tributaria – SUNAT (sujeto activo) resultan de los impuestos, contribuciones y tasas que pagan los contribuyentes (sujetos pasivos). Como se indicó en la parte introductoria esta función de la administración tributaria es de suma importancia ya que con ella se pueden financiar los servicios públicos y las actividades del Estado. Recordemos que en nuestro país el 80% del gasto público es solventado con la recaudación de tributos.

Contra la recaudación tributaria existen fenómenos que impiden que esta aumente deviniendo en poco efectiva la labor que realiza la SUNAT, lo cual implica una distribución insuficiente de los recursos del país. Frente al fenómeno tributario llamado Elusión Fiscal, surgen las normas o cláusulas antielusivas como herramientas que combaten este tipo de conductas. En nuestro país esta cláusula es la Norma XVI del Título Preliminar del Texto Único Ordenado del Código Tributario, como se mencionó en la parte introductoria fue suspendida parcialmente por afectar dos principios (seguridad jurídica y reserva de Ley). Dicha suspensión es producto de una regulación imprecisa que brindaba una peligrosa discrecionalidad a la Administración Tributaria para calificar una situación como elusiva, que bien podría devenir en arbitraria o abusiva.

A pesar de ello, no se puede concluir que la norma anti elusiva general es inconstitucional y que la figura de la elusión tributaria no deba ser regulada a través de ella, toda vez que diversos ordenamientos legales (España, Chile, Colombia) que contemplan los principios de seguridad jurídica y reserva de Ley coexisten con dicha norma. Cabe precisar que los países que contemplan normas anti elusivas generales, que serán motivo de estudio en las páginas posteriores, también cuentan con un procedimiento que garantiza la seguridad jurídica de los

contribuyentes. En ese mismo orden de ideas, es que se formula el problema de investigación cuyo objetivo central recae en analizar si la aplicación de la cláusula anti elusiva general tiene fundamento constitucional.

Trabajos previos

Orosco (2012) refiere: “Los trabajos previos de una investigación científica son trabajos elaborados con anterioridad, que presentan concordancia en cuanto a la o las variables que se están estudiando. Dichas investigaciones pueden ser de pre o post grado, así como artículos científicos” (p.1).

Por su parte, Carrasco (2009) establece que: “es el conjunto de todos los resultados obtenidos por otros investigadores, acerca de las variables que presenta nuestro problema” (p.123).

Entonces, los antecedentes de una investigación permiten al investigador averiguar hasta donde se ha estudiado el tema materia de dicho trabajo. Si bien existe diferentes formas de clasificar los antecedentes o también llamados trabajos previos, ya sea partiendo de las variables, de lo general a lo específico, he convenido clasificarlos en antecedentes nacionales e internacionales, esto debido a que la variable a estudiar “Elusión Tributaria” es planteada de manera distinta según el sistema tributario de cada país. Por tanto, los aportes teóricos y legales que detallemos a continuación, nos dará una visión más amplia que nos permitirá sustentar el planteamiento del problema.

Nacionales

Chura (2013) en su tesis de licenciatura “La elusión tributaria y el cumplimiento de las normas tributarias en el mercado central de Lima Metropolitana 2012”, establece como objetivo general analizar de qué manera la elusión tributaria distorsiona el cumplimiento de las normas tributarias en el Mercado Central de Lima Metropolitana. Asimismo, el autor empleó la investigación aplicada, no experimental, transeccional, de tipo descriptivo. Finalmente, concluyó que la elusión fiscal a pesar de ser una forma lícita de no cumplir con las obligaciones tributarias sin transgredir la normativa, el impedir que se produzca el hecho imponible transgrede la razón de ser de la ley tributaria originando problemas en

la administración tributaria, política penal, administrativa, fiscal, etc. Además, señalo que este fenómeno es apreciado en muchos países como un acto de defraudación fiscal. Esta investigación nos permite comprender que el comportamiento elusivo del contribuyente afecta a la administración pública, el Estado y por ende a todo el país.

Herrera (2009) en su tesis de licenciatura “Los vacíos legales del impuesto a la renta en el Perú 2008, como se legaliza la evasión tributaria”, establece como objetivo plantear opciones que posibiliten disponer de normas que no comprendan vacíos legales y por ende se neutralice la elusión fiscal y se optimice el sistema tributario. Asimismo, el autor precisa que la investigación es de nivel descriptivo-explicativo, no experimental de tipo básica longitudinal con enfoque cuantitativo. Por otro lado, el autor establece que la elusión tributaria es una forma de no cumplir legalmente con las obligaciones tributarias, lo cual perjudica la política fiscal. La elusión tributaria o también llamada elusión fiscal es calificada como defraudación fiscal, ya que mediante el aprovechamiento de los vacíos legales se quiere reducir el pago de los tributos que por ley le corresponde a un contribuyente.

El ciudadano, con responsabilidad tributaria, que evita o reduce el pago de tributos bajo la figura de la elusión origina una menor recaudación, lo que a su vez implica una menor inversión, menor presupuesto para hacer frente a las obligaciones y problemas que tiene un Estado.

Esta investigación nos permite comprender, partiendo del punto de vista del investigador, que si las normas tributarias fueran admitidas por especialistas, no tendrían vacíos legales que faciliten este fenómeno tributario; es decir, el sistema tributario de nuestro país sería efectivo.

Domingo (2011) en su tesis de licenciatura “La elusión tributaria como instrumento para el aprovechamiento de los vacíos de las normas fiscales, el caso del Sistema Tributario peruano”, establece como objetivo general determinar cómo se puede elaborar normas que contengan obligaciones tributarias sin vacíos; de tal forma que se pueda reducir la elusión tributaria. Asimismo, el trabajo de investigación tuvo un enfoque cuantitativo, de nivel descriptiva-explicativa-correlacional.

Finalmente, concluyó que si el sistema tributario de nuestro país, tuviera políticas efectivas, disminuiría la conducta antijurídica que nos lleva a la elusión tributaria de los contribuyentes; obteniéndose una mayor recaudación, la cual permitiría al Estado cumplir con sus objetivos

Ojanama (2016) en su tesis de licenciatura “El sistema tributario y la elusión tributaria en las empresas comerciales mayoristas de abarrotes en la ciudad de Tingo María 2015”, establece el objetivo general de analizar de qué forma el sistema tributario contribuye en la elusión fiscal de las empresas mayoristas de abarrotes de la ciudad de Tingo María 2015. Asimismo, el presente trabajo de investigación tiene un enfoque cuantitativo, diseño no experimental, nivel descriptivo. Finalmente, concluyó según los resultados obtenidos, en las encuestas aplicadas al personal de las empresas comerciales mayoristas de abarrotes, que no contamos con un sistema tributario eficiente en el cual los ciudadanos con responsabilidad tributaria cumplan con el pago de sus impuestos, sin aprovecharse de los vacíos legales que puedan tener las normas tributarias. Esta investigación nos permite comprender, que el sistema tributario contribuye en la elusión fiscal de las empresas estudiadas en la presente investigación.

Iglesias (2011) en su tesis de licenciatura “Aplicación de procedimientos de fiscalización eficientes para reducir la elusión y el delito tributario en la provincia de Leoncio Prado”, establece el objeto general de analizar si la SUNAT cuenta con procedimientos eficientes para impedir la elusión fiscal. Asimismo, el autor empleó la Investigación de diseño no experimental, nivel descriptivo y con un enfoque cuantitativo. Finalmente, concluyó que la administración tributaria no cuenta con un procedimientos de fiscalización que posibiliten disminuir la elusión y el delito tributario debido a que no cuentan con personal capacitado, recursos logísticos, ausencia de autoridades municipales, la Policía Nacional del Perú, los ministerios, etc. Esta investigación nos permite comprender, con respecto a la población estudiada, que el 81% de los encuestados saben que la fiscalización es una facultad de la SUNAT, pero que a pesar de ello al ver que la administración tributaria no tiene presencia en su localidad ellos inciden en este comportamiento elusivo. Recordemos que dicha entidad en el año 2010 solo fiscalizo a 16 de los 2200 contribuyentes inscritos en la zona de Huánuco.

Internacionales

Gonzalo (2015) en su tesis de licenciatura “Elusión y normas anti-elusivas a la luz de la constitución política de la Republica”, establece el objeto general de analizar el proyecto de Ley de la administración de la presidenta Bachelet en relación con la elusión tributaria, figura apreciada como lícita y entendida como aquella mediante la cual se abusa de las posibilidades de configuración jurídica. Además, de estudiar el tema de las normas anti elusivas generales y su confrontación con los principios constitucionales de la carta fundamental chilena. Finalmente, concluyó que la lucha contra la elusión fiscal por medio de la implantación de normas anti elusivas generales, no puede limitarse a la implantación de una cláusula anti elusiva que describa este fenómeno tributario, el fraude a la ley y el abuso de las formas jurídicas; ni en las facultades a la administración para interpretar y recalificar los actos o los contratos. Esta investigación nos permite comprender el actual tratamiento normativo de las cláusulas anti-elusivas que contempla Chile.

Mendizabal (2014) en su tesis de posgrado “Análisis jurídico de la evasión fiscal y elusión fiscal en Guatemala”, establece el objeto general de analizar las figuras tributarias de evasión, elusión y defraudación fiscal con la finalidad de describir las características, efectos de cada uno de estos fenómenos tributarios y concluir que a pesar de existir un vínculo estrecho entre, no puede emplearse dichos términos como sinónimos dentro de la legislación guatemalteca. Asimismo, el autor empleó la Investigación de nivel descriptivo. Finalmente, concluyó que la elusión tributaria en Guatemala causa efectos negativos al Estado debido a que la recaudación de tal país se ve mermada, todo lo contrario sucede con el contribuyente, ya que al no considerarse su comportamiento prohibido por el estado este no constituye como acto ilícito. Esta investigación nos permite comprender, en cierto modo, la visión que tiene este país respecto de la elusión tributaria.

Guamán (2013) en su tesis de licenciatura “Elusión Tributaria en la Legislación Ecuatoriana”, establece el objeto general de analizar las opciones que posibiliten controlar la elusión fiscal, ante la difícil situación que afronta el estado por la reducción de ingreso en su presupuesto. Asimismo, el autor empleó la

Investigación desde un enfoque cuantitativo, cuya técnica empleada fue encuesta a funcionarios del servicio de rentas internas, profesionales del derecho en libre ejercicio, jueces del tribunal distrital de lo fiscal y a los contribuyentes. Finalmente, concluyó que este fenómeno tributario como tal no puede ser considerado como un ilícito, en consecuencia no es pasible de ser sancionado, entendiéndose que es un comportamiento permitido por nuestras leyes que tiene como finalidad evitar la generación del hecho imponible o disminuir la carga impositiva de este. Esta investigación nos permite comprender que la legislación de Ecuador necesita establecer medidas necesarias para hacer frente a la elusión.

Escobar (2012) en su tesis de licenciatura “Elusión Fiscal como medio de obstaculización para la recaudación tributaria”, establece el objeto general de analizar los motivos por los cuales los pequeños contribuyentes inciden en prácticas o actos elusivos lo cual afecta la recaudación fiscal del país de Guatemala. Finalmente, concluyó que la elusión tributaria es una conducta típica de defraudación fiscal la cual es aprovechada por ciertos contribuyentes actualmente, lo que implica una afectación en la recaudación de tributos por parte de la administración de dicho país. Esta investigación nos permite establecer que, al igual que nuestro país, la legislación en materia de elusión tributaria es escasa a pesar de que se ha tratado de implementar un marco legal que haga frente a esta figura tributaria, pesa más el compromiso por parte de los legisladores para reducir el impacto que tiene este fenómeno tributario en el Sistema Tributario Nacional.

Silva (2016) en su tesis para optar al grado de magister en tributación La elusión en la reforma tributaria, establece el objeto general de analizar la elusión tributaria en la reforma del año 2014, poniendo énfasis a la norma general anti elusiva integrada en el ordenamiento chileno por medio de la Ley 20.780. Finalmente, concluyó que en la redacción de la norma general anti elusiva no se ha tenido en cuenta las particularidades del sistema jurídico chileno. Esta investigación nos permite comprender que si bien se toma en consideración la doctrina y jurisprudencia de España y Alemania, el legislador debe adecuar su regulación al ordenamiento de Chile.

Teorías relacionadas al tema

Sistema Tributario

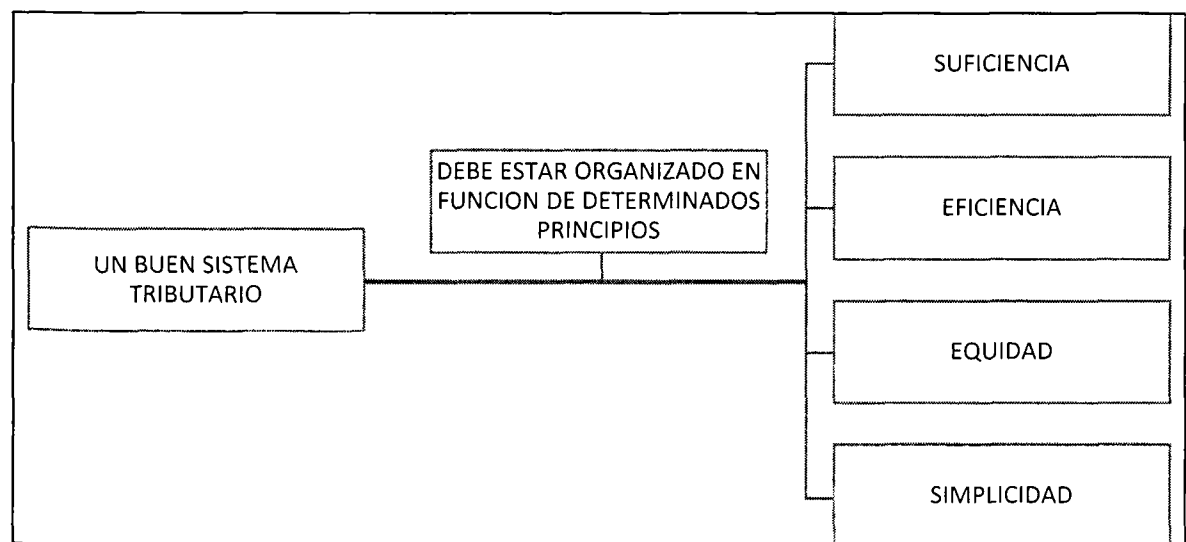
Flores (2000) señala que el sistema tributario es entendido como el sistema recaudador de un Estado, por medio del cual se fija, cobra y administra los impuestos que tiene determinado país.

Por otra parte, para García (2000) el sistema tributario se proyecta a la justa repartición de las cargas públicas, es decir para fijar la obligación de contribuir se tomara en cuenta el alcance económico del sujeto pasivo. El autor menciona que para establecer tal obligación se tiene que tener como base el principio de progresividad con la cual el estado podrá proteger la economía nacional y elevar el nivel de vida de la población.

Con respecto al principio de progresividad cabe señalar que no está regulado en el artículo 74 de la Constitución Política del Perú, sin embargo, Marroquín (2014) indica que la progresividad es una herramienta fundamental para lograr el ideal de redistribución.

Silva (2016) en su tesis la elusión en la reforma tributaria nos habla del sistema tributario y como su constitución debe estar ligada a determinados principios para que pueda ser considerado como un buen sistema tributario.

Figura 1: Organización de un buen Sistema Tributario



Fuente: Silva Vidal María de los Ángeles

Del esquema se puede observar que un buen Sistema Tributario se caracteriza por la capacidad que tiene el propio Sistema para solventar y satisfacer las necesidades financieras de un determinado Estado (Suficiencia). A través del concepto de eficiencia el Sistema Tributario se orienta a reducir las distorsiones originadas por los impuestos en la economía.

En cuanto al termino equidad, este significa que debe mediar un reparto igualitario de la carga tributaria, teniendo en consideración la capacidad económica de los contribuyentes.

En cuanto el principio de equidad, se entiende que el sistema impositivo debe basarse en un conjunto ordenado y coherente de tributos, entendible para el común de los contribuyentes.

A través del Decreto Legislativo N° 771 se dictó la Ley Marco del Sistema Tributario Nacional, vigente desde 1994, en el cual se formulan objetivos relacionados al presente trabajo de investigación: Incrementar la recaudación, ofrecer un sistema tributario con mayor simplicidad, eficiencia y permanencia.

Política Fiscal

Bravo (2006) refiere que la política fiscal es parte de la política pública. A diferencia de otras políticas como la de salud, de educación, entre otras, el Estado interviene de forma activa en la ya mencionada política fiscal.

Administración Pública

Como se indicó en la parte introductoria la tributación de un país está constituida por tres componentes, siendo la administración pública una de ellas, en nuestro país está compuesta por la SUNAT y los Gobiernos Locales.

La Superintendencia Nacional de Aduanas y Administración Tributaria – SUNAT, conforme a su ley de creación N° 24829, Ley General aprobada por Decreto Legislativo N° 501 y la Ley 29816 de fortalecimiento de la SUNAT, es un organismo técnico especializado, adscrito al Ministerio de Economía y Finanzas.

En la siguiente tabla se puede observar las facultades de la Superintendencia Nacional de Aduanas y Administración Tributaria, las cuales están tipificadas en el

Libro II del Código Tributario. Sin embargo, por ser tema del presente trabajo de investigación solo se ha comentado dos de ellos.

Tabla 1
Facultades de la Administración Tributaria

Facultades de la Administración Tributaria	
Facultad de Recaudación	La Superintendencia Nacional de Aduanas y Administración Tributaria tiene la función de recaudar los tributos (Artículo 55 del Decreto Supremo N° 133-2013 que aprueba el Texto Único Ordenado del Código Tributario).
Facultad de Fiscalización	Esta facultad otorgada a la Superintendencia Nacional de Aduanas y Administración Tributaria no es otra cosa que la capacidad para inspeccionar, investigar y controlar el cumplimiento de las obligaciones tributarias de los contribuyentes o verificar los requisitos que se establecen en los beneficios tributarios de acuerdo a Ley.
Facultad Sancionadora	La Administración Tributaria tiene la facultad discrecional de sancionar las infracciones tributarias.
Facultad de Determinación	La Administración Tributaria verifica la realización del hecho generador de la obligación tributaria, identifica al deudor tributario, señala la base imponible y la cuantía del tributo.

Fuente: Prado Delgado Arturo

Con respecto a la facultad de recaudación, cabe precisar que uno de los principales efectos de no contar con una norma anti elusiva general recae en la disminución de la recaudación que realiza la SUNAT.

Derecho Tributario Constitucional

Los principios tributarios se encuentran reunidos en nuestra carta magna, específicamente en el artículo 74° de la Constitución, estos son: reserva de ley, no

confiscatoriedad, capacidad contributiva e igualdad. Siendo estos dos últimos principios los que sustentan la existencia de una norma general anti elusiva.

Principio de capacidad económica

El artículo 74° de la Constitución Política del Perú no contempla explícitamente el principio de capacidad económica como tal. A pesar de ello no podemos manifestar que este no sea exigible o argumentar que su aplicación no tiene validez por no estar reconocida expresamente en nuestra carta magna.

Como señala Álvarez (2010) actualmente el principio de capacidad económica encuentra su fundamento en el texto constitucional vigente, entendiéndose que tal mandato debe de cumplirse, es decir, debe de ser cumplido como aquellos principios que han sido expresamente reconocidos.

Frente a este principio la Cámara Nacional de Apelaciones en lo contencioso Administrativo Federal de Argentina (sentencia de fecha 17 de septiembre de 2011):

“El concepto de capacidad contributiva hace alusión a la aptitud de los contribuyentes para asumir sus tributos, entiéndase por tributos como aquella figura tributaria en la que media un tipo de aportación que todas las personas deben de pagar al Estado para que este asuma sus gastos”.

Entonces, lo que el principio de capacidad económica denota es que las personas que se encuentren obligadas tributariamente declaren su riqueza tal cual para así asumir su responsabilidad fiscal. Es decir, el obligado tributario adquiere tal condición cuando se encuentra inmerso en una situación económica determinada que se ve vinculada con el deber constitucional de coadyuvar con el sostenimiento del país.

1° La capacidad contributiva como presupuesto que faculta al Estado a exhortar la prestación tributaria

El exigir a los integrantes de una sociedad cumplir con el deber de contribuir tiene fundamento en el principio de capacidad económica o también llamado principio de capacidad contributiva. Esto debido a que los ciudadanos asumen las cargas públicas al verse inmersos en hechos o actividades económicas.

2° La capacidad contributiva como patrón para distribuir la carga tributaria

El principio de capacidad económica no solo fundamenta la exigencia de la prestación tributaria en una sociedad sino también establece el índice que posibilita medir la obligación tributaria. Es decir, los ciudadanos-contribuyentes asumirán la carga impositiva de forma proporcional a la capacidad económica que manifestaron.

Principio de igualdad

Cuando hablamos de principios entendemos que la exigencia constitucional que derive de ellos, está dirigida tanto al legislador como a los entes que lo apliquen.

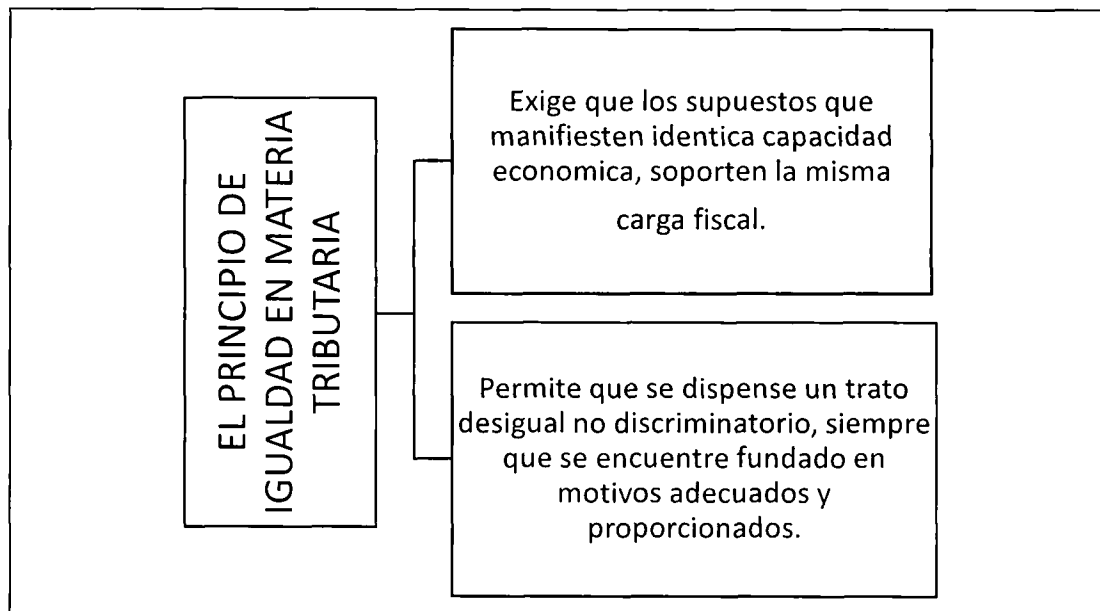
Con respecto al principio de igualdad, el Tribunal Constitucional por medio de la sentencia dictada en el expediente N° 1279-2002-AA/TC expresa lo siguiente:

“El derecho de igualdad, evidentemente, no solo denota prohibir algún trato diferenciado en el contenido legal de una fuente formal del derecho, sino también su aplicación”.

El principio de igualdad en materia tributaria finalidad otorgar un tratamiento igualitario a los contribuyentes que manifiesten la misma capacidad contributiva. Lo cual no imposibilita que existan tales diferenciaciones cuando medie una justificación objetiva y razonable de parte del legislador.

Con respecto a ello, en la sentencia dictada en el expediente N° 0048-2004-PI/TC, el Tribunal Constitucional refiere que si el trato desigual se fundamenta en causas objetivas y racionales admite tal diferenciación; sin embargo, cuando el trato no es ni proporcionado ni justo estamos frente a una discriminación. En resumen, estas categorías jurídico-constitucional (diferenciación y discriminación) se diferencian al ser una admitida constitucionalmente, mientras que la otra es constitucionalmente intolerable.

Figura 2: Principio de Igualdad en materia tributaria



Fuente: Yacolta Estares, Daniel.

Del grafico se desprenden dos puntos, primero que el principio permite efectuar un trato desigual mas no discriminatorio. En segundo lugar, que a aquellos que declaren idéntica capacidad contributiva le corresponde asumir igual carga tributaria.

Como se ha podido observar, el presente trabajo de investigación sostiene que las clausulas anti elusivas generales encuentran fundamento constitucional precisamente en estos dos principios. Como se mencionó en la parte de aproximación temática, en nuestro país como en muchos otros el gasto público se financia en base a tributos; pero para que esa carga publica sostenida por el contribuyente resulte correcta y equitativa es necesario que todos tributen en base a su capacidad económica

Antes de comenzar a desarrollar todo lo concerniente a la elusión tributaria, es necesario que se precisen los conceptos de ciertos términos. Ya en la parte introductoria se había indicado que el Estado para lograr sus fines públicos se valía del tributo, es decir, ante la existencia de necesidades publicas los gobernantes crearon el tributo para que la carga lo asumieran todos los ciudadanos, quienes organizados contribuían y lograban satisfacer esa necesidad que beneficiaba a la comunidad.

Hoy en día se ha identificado que las necesidades públicas del hombre han ido en aumento, pero así como estas han aumentado también se ha podido verificar que gran porcentaje de las personas jurídicas y/o naturales, con responsabilidad tributaria, poner resistencia en el pago de sus tributos argumentando en gran medida que estos son injustos pero sobre todo excesivos.

A los esfuerzos del contribuyente por disminuir su carga impositiva, la doctrina tributaria lo ha calificado como “mecanismos de resistencia al tributo” (Gonzalo, 2015).

Mecanismo de resistencia al tributo

En el derecho tributario, no existe una clasificación unívoca de cuáles son los mecanismo de resistencia al tributo; sin embargo, la más clásica distingue tres fenómenos tributarios orientados a disminuir reducir o evitar el pago de tributos. Estos son la economía de opción, evasión tributaria y la elusión tributaria.

Tabla 2
Mecanismos de resistencia al pago del tributo

ECONOMÍA DE OPCIÓN	EVASIÓN TRIBUTARIA	ELUSIÓN TRIBUTARIA
Mecanismo lícito: el contribuyente opta por el sistema que le genera mayores beneficios.	Mecanismo ilícito: el contribuyente transgrede la norma.	Mecanismo irregular: no constituye una violación abierta de la ley, pero sí de su espíritu o finalidad.

Fuente: Chura Checasaca Mirian Liliana

Economía de opción

Desde ya, se puede indicar que la diferencia entre las definiciones de los fenómenos tributarios antes mencionados está marcado por la calificación de lícita

o ilícita. Es así que en la economía de opción, o también llamada planificación o ingeniería tributaria, el contribuyente para aumentar sus recursos se acoge al sistema que le es más beneficioso.

Para Tarsitano (2014) en la economía de opción los contribuyentes hacen uso del derecho de libertad de contratar que la ley les concede, razón por la cual la no generación del hecho imponible a través del uso del sistema más beneficioso no afectaría el fin de la ley tributaria.

En palabras de Lalanne (2014):

La economía de opción se distingue por la falta de abuso en la aplicación correcta de la ley, ya que el contribuyente selecciona por razones tributarias una de las tantas alternativas que le puede ofrecer el ordenamiento jurídico, sin que tal elección sea considerada como ilícita o contraria a ley. (p.116)

En base a lo señalado líneas arriba, se puede entender que cuando hablamos de economía de opción no estamos hablando propiamente de un comportamiento dirigido a reducir o impedir el hecho imponible con la finalidad que tanto la evasión como la elusión comparten. Es decir, estamos frente a una economía de opción cada vez que el contribuyente selecciona sutilmente alguna alternativa tributaria que el mismo ordenamiento le otorga, razón por la cual su conducta se considera como lícita ya que no incurre en fraude a la ley ni se aprovecha de las formas jurídicas.

Evasión Tributaria

Camargo sostiene al respecto:

[...] La evasión fiscal es la disminución de un monto de tributo creado dentro de un país, por parte de aquellos contribuyentes que tienen la obligación de asumirlo y no lo hacen, y en cambio si logran conseguir ganancias a través de comportamientos ilegales. Asimismo, podemos entenderlo como la omisión total o parcial del sujeto pasivo en la obligación tributaria. (2005, p. 15).

En ese mismo orden, Yacolta indica que:

[...] La evasión fiscal, evasión tributaria o evasión de impuestos es una figura jurídica consistente en el impago voluntario de tributos establecidos por ley. Es una actividad ilícita y habitualmente está contemplada como delito o como infracción administrativa en la mayoría de los ordenamientos jurídicos. (2011, p. 524).

De acuerdo a lo declarado por Camargo y Yacolta, la figura de la evasión vulnera el ordenamiento legal lo cual implica que el comportamiento del obligado deviene en ilícito.

La evasión fiscal genera diversas consecuencias a nivel político fiscal, debido a que impide que la administración pública efectúe una óptima recaudación y dote al Estado de recursos necesario para que afronte las políticas públicas.

Las causas de este fenómeno tributario ha sido evaluado desde un económico, social, y hasta psicológico, a pesar de ello todas concuerdan en que el actuar evasivo del contribuyente es intencional.

Aquino sostiene al respecto que:

[...] La doctrina ha establecido distintas causas que dan origen a la evasión tributaria, siendo cuatro las más frecuentes: carencia de una conciencia tributaria, Sistema tributario poco transparente, Administración Tributaria poco flexible y bajo riesgo de ser detectado. (2008, p. 10).

De lo manifestado por Aquino, se puede agregar que existen elementos que intervienen en el cumplimiento tributario voluntario, estos son la disposición a efectuar la contribución que no es más que querer contribuir y la viabilidad de efectuar tal contribución (saber y poder contribuir).

Si bien el presente trabajo aborda principalmente el tema de la elusión tributaria, la doctrina también maneja otros mecanismos tendentes a evitar o reducir la obligación tributaria, como son el fraude a la ley, el abuso del derecho y la simulación.

Fraude a la ley

En palabras de Carpio (2010) el fraude a la ley configura una de muchas maneras de no cumplir con el deber de contribuir. Por lo que existe fraude a la Ley cuando el contribuyente procura pagar el menor tributo posible por medio de ejecución de actos artificiosos que no solo se apoyan en la norma tributaria sino también en la civil, laboral, comercial.

Esta figura está regulada como delito por nuestro ordenamiento exactamente en el artículo 1 de la Ley Penal Tributaria aprobado por Decreto Legislativo N° 813 y

señala lo siguiente: *“El que, en provecho propio o de un tercero, valiéndose de cualquier artificio, engaño, astucia, ardid u otra forma fraudulenta, deja de pagar en todo o en parte los tributos que establecen las leyes”*.

Simulación

Mediante la simulación el contribuyente de manera consciente declara una voluntad distinta a la real, con el propósito de darle una imagen a un negocio jurídico que no existe o es totalmente diferente de aquel que realmente se está dando.

Con respecto a esta figura tributaria, podemos hablar de dos tipos:

Simulación absoluta, para Bravo (2008) este tipo de simulación se caracteriza por la inexistencia de conducta negocial, es decir el contribuyente en colaboración con otro u otros sujetos celebran un acto jurídico como real para dar a entender que se ha configurado un acto jurídico pero en realidad no existió voluntad para celebrarlo, solo se realizó con la finalidad de disminuir la base imponible y conseguir créditos o saldos a favor.

En la simulación relativa, sucede todo lo contrario ya que el negocio jurídico si existe pero es encubierto con otro negocio.

Elusión Tributaria

Primero, es necesario precisar que el ahorro fiscal es legal; a pesar de ello, hay numerosas formas cómo los contribuyentes puedan llegar a dicho ahorro y este es el trabajo primordial de la SUNAT. La administración debe distinguir cuándo es que los contribuyentes han cruzado esa línea delgada que separa lo lícito de lo irregular o hasta ilícito. Es en ese momento en que aparece el tema de la evasión fiscal y la elusión fiscal como conductas empleadas por los contribuyentes para librarse del pago (o también para disminuir el importe a pagar) de los tributos a los que este obligado: en el primer caso, la conducta es ilegal y está castigado por nuestro ordenamiento, en cuanto al segundo caso, no existe consenso sobre su legalidad o ilegalidad. (Echaiz, 2014, p.152)

Según lo descrito por los hermanos Echaiz, lo que hace a la elusión tributaria una figura compleja dentro del ámbito del derecho tributario es su legalidad, por lo cual es preciso aclarar que el eludir impuestos pese a ser legal no implica

necesariamente que sea legítimo. Teniendo en cuenta que la legitimidad va más allá del mero respeto a la Ley, al texto, toda vez que implica el respeto al espíritu de la misma.

Al no existir un concepto unánime en la doctrina, en cuanto al termino elusión fiscal, es preciso desentrañar el sentido natural de esta figura tributaria; razón por la cual me remitiré a importantes doctrinarios que definan este término jurídico. No sin antes acudir a la Real Academia Española, el cual señala que el término elusión proviene del latín Elusio, que a su vez viene de la palabra Eludere que significa esquivar. Ahora la palabra elusión importa la acción y el efecto de eludir; y eludir es un verbo transitivo que significa huir de una dificultad, un compromiso, una obligación, esquivarlos o salir de ellos con excusas o artificios.

Para García (2005) la elusión fiscal “busca a través de instrumentos lícitos, fórmulas negociales menos onerosas desde el punto de vista fiscal, a través de alternativas negociales que provocan una evitación o reducción del tributo” (p.121).

Por su parte Arévalo, Sotelo y Zuzunaga (2012) afirman que “la elusión tributaria implica evitar el hecho imponible a través de una figura anómala que no vulnera en forma directa la regla jurídica, pero que sí vulnera los principios y valores de un sistema tributario” (p.405).

Tomando como base los párrafos anteriores, podemos establecer que mediante las prácticas elusivas el contribuyente tiende a reducir o hasta eliminar el hecho generador del tributo. Esto es, a través del empleo de la ley tributaria, la persona natural o jurídica busca la manera de realizar menos pagos o incluso no realizar pago alguno por el impuesto al que estaría sujeto, eludiendo de esta forma la carga tributaria sin incurrir en prácticas ilegales.

Es decir, el contribuyente, mediante la organización planificada de actos lícitos, pero sin causa (simulados o en fraude a la ley), intenta evitar la subsunción del acto o negocio jurídico al concepto normativo del hecho típico y la respectiva imputación de la obligación tributaria, a través de negocios jurídicos atípicos o indirectos desprovistos de causa u organizados como simulación o fraude a la ley,

con la finalidad de evitar la incidencia de norma tributaria impositiva, de encuadrarse en un régimen fiscalmente más favorable o de obtener alguna ventaja fiscal específica. La regla básica sería que la forma jurídica adoptada es – en principio- legítima. (Taveira, 2008, p.157)

En la elusión el contribuyente tiene conocimiento sobre la ley tributaria, por lo cual se ampara de las irregularidades que esta pueda tener o los vacíos legales que pueda presentar, para impedir el perfeccionamiento parcial o total del hecho imponible

Un plan que ante la imposibilidad de desviar el sentido de la ley, aparece el efecto de la elusión tributaria, cuando el contribuyente utiliza textos legales o interpretaciones que le favorezcan en el caso especial del articulado que implica carga impositiva que de esta manera no se ve incidido, por lo tanto no es sujeto a gravamen obteniendo con ello un beneficio tributario. (Chura, 2013, p.14)

Si bien existen diferentes posiciones en la doctrina nacional e internacional sobre el concepto de elusión tributaria a través de la jurisprudencia y el derecho comparado podemos entender que aplicando esta figura tributaria el contribuyente pretende evitar o disminuir el pago de tributos.

Asimismo Villegas (2002) afirma:

La elusión fiscal es un fenómeno tributario basado en no realizar el pago de determinados impuestos que se han dispuestos por ley, apoyándose en vacíos legales, no contemplados por el legislador. A diferencia de la evasión fiscal, no puedo asegurar categóricamente que es ilegal ya que para efectos jurídicos el uso tecnicismos legales le dan completa legitimidad; sin embargo, la distinción entre ambas figuras es meramente conceptual. (p. 334)

Causas que originan la Elusión Tributaria

La elusión es un fenómeno tributario originado por aquel contribuyente que quiere reducir o evitar la carga tributaria que le corresponde, haciendo uso de los vacíos legales, ambigüedad y de la interpretación que pueda presentar las normas jurídicas tributarias.

Vacíos legales

Conocida en el derecho comparado como “lagunas de derecho” o “silencio de la ley”, este término refiere la ausencia de regulación tributaria, reglas jurídicas referentes a una determinada situación en la que se debió determinar los supuestos para establecer el hecho generador del tributo, entendiéndose que al no estar establecido de manera clara tales supuestos el contribuyente se aprovechara de estos para disminuir o evitar el pago de un tributo. Al hablar de vacíos legales se entiende que no todo ha sido reglamentado por las normas jurídicas.

Efectos de la Elusión Tributaria

Como ya se había mencionado, la elusión tributaria resulta perjudicial para el Estado, esto debido a que representa una disminución en la recaudación con la cual se hace frente al financiamiento de los gastos públicos.

- ✓ Pérdidas de recursos para el Estado ya que se disminuye los ingresos fiscales.
- ✓ Salida de divisas del país a paraísos fiscales.
- ✓ Inexistencia de cultura tributaria.
- ✓ Viola los principios de igualdad y capacidad contributiva.

Mecanismos para hacer frente a la Elusión Tributaria

García (1996) respecto de las cláusulas anti elusivas, estipula que si partimos de la obviedad de que la elusión fiscal es ilícita tales cláusulas deben ser entendidas como aquel pronunciamiento de tipo legal cuyo objetivo principal es evitar el incremento de prácticas elusivas.

La elusión no es un fenómeno reciente, todo lo contrario, este tema tiene más de 100 años de existencia; habiendo tomado una especial importancia en el Perú en 1996 donde se aprobó y enseguida se derogo una cláusula anti elusiva general.

Desde principios del siglo XX, Tarsitano (2007) señala, que si bien se han propuesto distintas técnicas, las legislaciones han optado por investir a la

administración pública de facultades especiales para detectar y cobrar deudas eludidas a través de un mecanismo conocido como cláusulas anti elusión, las cuales fundamentan su existencia en el principio de abuso del derecho y el deber de soportar las cargas en forma equitativa que se plasma en el principio de capacidad contributiva.

Los mecanismos para hacer frente a la elusión fiscal tienen en las cláusulas anti elusivas uno de sus más claras recomendaciones por parte de la Organización para la Cooperación y el Desarrollo Económicos.

La cláusula anti elusiva puede entenderse como una manifestación de tipo legal que dota a la administración pública de facultades para perseguir comportamientos elusivos.

En palabras de García (2012) la clasificación de este tipo de cláusulas se da en base al grado de detalle con que aparece regulado su presupuesto de hecho, ya sea en general (*general anti-avoidance rule* - GAAR) o en específico (*specific anti-avoidance rule* - SAAR). Las cláusulas GAAR son de expresión abierta, lo cual permite adaptarlas a un número ilimitado de casos teniendo en cuenta principios tributarios de la legislación adoptante con la finalidad de impedir la elusión fiscal.

Clausulas Específicas Anti Elusivas

Este tipo de cláusulas posibilitan demostrar la hipótesis del impuesto solo en aquellos casos normados por la ley. A través de ella se regulan supuestos de hecho específico, que en la legislación comparada se desarrolla como *specific anti-avoidance rule* (SAAR) o *targeted anti-avoidance rule* (TAAR).

Respecto a ello, el profesor de derecho tributario García (1996) indica que estas son declaraciones del Poder Legislativo, que al verse frente a conductas elusivas, emiten normas que tienen como finalidad combatirla; es decir, se trata de una legislación que se va regulando en la medida que el órgano administrativo (Servicio de Impuestos Internos en Chile y Superintendencia Nacional de Aduanas y Administración Tributaria en el

Perú) va detectando conductas de los contribuyentes que devienen en prácticas elusivas.

Lo establecido líneas arriba no hace más que resaltar una de las principales desventajas que tienen este tipo de normas, ya que la Administración Tributaria que cuenta solo con cláusulas anti elusivas específicas no podrán fiscalizar a los contribuyentes que no encajen o estén reguladas por dicha norma.

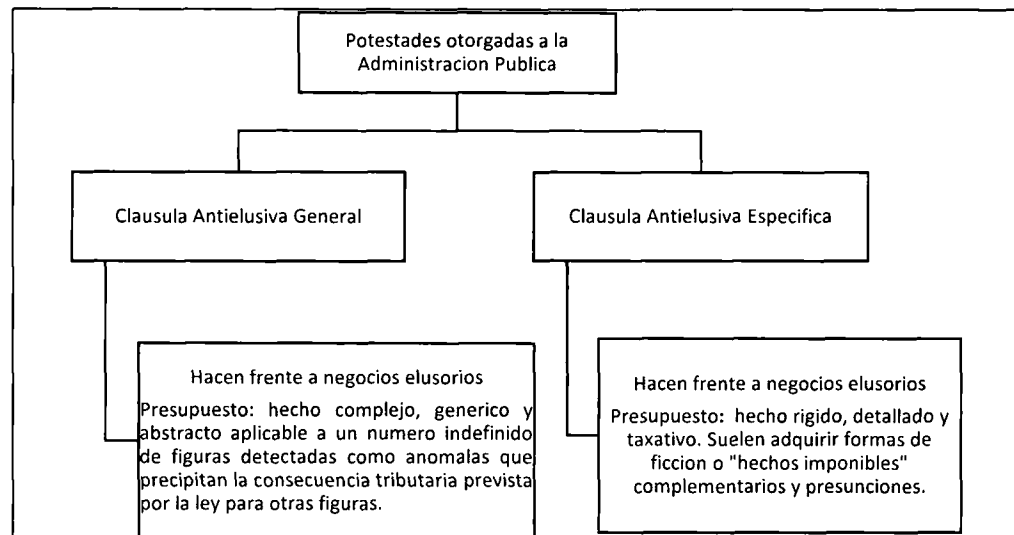
La mayoría de países que tienen cláusulas anti elusivas particulares regulan casi las mismas materias, por ejemplo en nuestro país manejamos los siguientes: precios de transferencias, normas sobre subcapitalización, la reorganización de sociedades, entre otros. Ahora, frente a una futura coexistencia la experiencia internacional ha establecido que de mediar un conflicto entre las cláusulas generales y específicas, debe primar la específica aunque dependiendo el caso, su utilización podría ser complementaria y subsidiaria.

Clausula General Anti Elusiva

La Organización para la Cooperación y el Desarrollo Económicos, a través de su plan BEPS (Proyecto OCDE/G20 de lucha contra la erosión de la base imponible y el traslado de beneficios), ha establecido 15 recomendaciones para combatir la elusión tributaria. Siendo una de estas herramientas la norma anti elusiva general.

Este tipo de cláusulas da amplias potestades a la administración pública, razón por la cual estas normas generales se conciben como uno de los temas más discutidos en la legislación tributaria. En las legislaciones comparadas se conocen con el nombre de *general anti-avoidance rule* (GAAR).

Figura 3: Clausulas Anti elusivas



Fuente: Lourdes Chao

La Norma XVI, fue diseñada para cumplir la función de una cláusula general anti elusiva, mediante esta norma se le otorgo a la SUNAT facultades en cuanto a la fiscalización de posibles conductas elusivas. Fue precisamente el otorgamiento de amplias facultades lo que propicio que la Norma XVI fuese suspendida.

Clausula General Anti elusiva en el Derecho Comparado

Chile (Ley N° 20.780, Reforma Tributaria)

Para Rojas (2016) teniendo como base la Ley N° 20.780 y sus reformas, la elusión tributaria puede ser entendida como aquel comportamiento que impide la configuración de la ley tributaria, a través del abuso de las formas jurídicas y la simulación.

Entonces, la elusión implica amañar o realizar negocios anómalos con la finalidad de modificar las transacciones para reducir o evitar el pago de tributos.

Como medida contra la elusión fiscal, en setiembre del 2014, se introdujo por primera vez en la Legislación Chilena una norma general anti elusiva entendida en el ámbito internacional como General anti-avoidance rule (GAAR), que no son otra cosa que la norma general anti abuso; esta norma le brindaba a la administración tributaria (Servicio de Impuestos Internos-SII) la facultad de comprobar el cumplimiento de las normas tributarias y cumplir con el principio

constitucional de igual repartición de tributos. Entonces, la mencionada norma está dirigida a recalificar tributariamente, aquel comportamiento del contribuyente que configura el abuso de las formas jurídicas o simulación.

Esta cláusula general anti elusiva entro en vigencia un año después, cabe mencionar que no implanta penas ni mucho menos crea impuesto, la finalidad de esta norma es que se realice el pago de los impuestos que corresponde a la verdadera configuración del hecho gravado. Independientemente de ello, la configuración de los actos elusivos constitutivos de abuso o simulación puede conllevar una multa ascendente hasta 100 UTA (Unidad Tributaria Anual).

Constituye abuso de formas jurídicas, evitar total o parcialmente la configuración del hecho imponible, es decir, posponer o aplazar la determinación del impuesto. Mientras que la simulación implica aparentar la configuración de un hecho gravado.

Colombia

A través de la Ley 1607 del año 2012, se introduce en Colombia una cláusula general anti abuso. Al igual que en otros países esta cláusula dota a la administración tributaria de nuevas facultades y herramientas de fiscalización.

De esta forma, aquellas operaciones formalizadas que carecieran de sustancialidad de negocio y tengan como principal finalidad reducir o evitar el pago del tributo pudieran ser cuestionadas por las autoridades de Colombia.

Al igual que España y Chile, el otorgamiento de facultades administrativas implicaban la creación de procedimientos administrativos e institucionales que garanticen que la DIAN – Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales, administración tributaria Colombiana, utilice las facultades otorgadas dentro del margen de la razonabilidad y le permita al contribuyente ejercer su derecho de defensa, dotando de seguridad jurídica todo el procedimiento.

La cláusula general anti abuso colombiana está establecida sobre instituciones jurídicas constitucionales que inspiran el Sistema Tributario tales como el principio de igualdad y capacidad económica. Además la tradición jurídica que maneja,

respecto de este tipo de cláusulas, engloba los conceptos de abuso de formas, Abuso de derecho, fraude a la ley y simulación.

ESPAÑA

Por otro lado, el país europeo regula esta figura en su artículo 15 de la Ley General Tributaria del año 2003, el artículo se divide en tres partes orientados a la calificación del hecho imponible, la elusión y a la simulación relativa. Según la descripción podemos notar que guarda similitud con la norma dada en nuestro país y es que para redactar la Norma XVI influyo mucho la ley española.

Tabla 3

Cuadro comparativo entre la Norma XVI del Código Tributario de Perú y el artículo 15 de la Ley General Tributaria de España

Norma XVI del Código Tributario Perú	Artículo 15 de la Ley General Tributaria España
(...) Cuando se evite total o parcialmente la realización del hecho imponible o se reduzca la base imponible o la deuda tributaria, o se obtengan saldos o créditos a favor, pérdidas tributarias o créditos por tributos mediante actos respecto de los que se presenten en forma concurrente las siguientes circunstancias, sustentadas por la SUNAT:	Se entenderá que existe conflicto en la aplicación de la norma tributaria cuando se evite total o parcialmente la realización del hecho imponible o se minore la base o la deuda tributaria mediante actos o negocios en los que concurren las siguientes circunstancias:
a) Que individualmente o de forma conjunta sean artificiosos o impropios para la consecución del resultado obtenido.	a) Que individualmente considerados o en su conjunto, sean notoriamente artificiosos o impropios para la consecución del resultado obtenido;
b) Que de su utilización resulten efectos jurídicos o económicos	b) Que de su utilización no resulten efectos jurídicos o económicos

efectos jurídicos o económicos, relevantes, distintos del ahorro fiscal y distintos del ahorro o ventaja de los efectos que se hubieran tributarios, que sean iguales o obtenido con los actos o negocios similares a los que se hubieran usuales o propios.

obtenido con los actos usuales o propios.

La SUNAT, aplicará la norma que pueda declarar el conflicto en la hubiera correspondido a los actos aplicación de la norma tributaria será usuales o propios, ejecutando lo necesario el previo informe favorable señalado en el segundo párrafo, según de la Comisión consultiva a que se sea el caso. refiere el artículo 159 de la Ley.

Para tal efecto, se entiende por créditos por tributos el saldo a favor del exportador, el reintegro tributario, recuperación anticipada del Impuesto General a las Ventas e Impuesto de Promoción Municipal, devolución definitiva del Impuesto General a las Ventas e Impuesto de Promoción Municipal, restitución de derechos arancelarios y cualquier otro concepto similar establecido en las normas tributarias que no constituyan pagos indebidos o en exceso.

En caso de actos simulados calificados por la SUNAT según lo dispuesto en el primer párrafo de la presente norma, se aplicará la norma tributaria correspondiente, atendiendo a los actos efectivamente realizados.

3. En las liquidaciones que se realicen como resultado de los dispuesto en este artículo se exigirá el tributo aplicando la norma que hubiera correspondido a los actos o negocios usuales o propios o eliminando las ventajas fiscales obtenidas, y se liquidarán intereses de demora, sin que proceda la imposición de sanciones”

Fuente: Fernández Medina Shaunny Paola

El artículo 15 de la Ley General Tributaria Española establece dos elementos, el primero demanda que los actos o negocios sean artificiosos o inapropiados y el segundo relaciona los resultados obtenidos con los que se pudieran haber dado utilizando actos propios o típicos para obtener el ahorro impositivo. La norma Española exige hacer una doble revisión, lo cual no implica que la declaración del conflicto en la aplicación de la norma tributaria ya que a diferencia de nuestro país, en España se debe de emitir de manera previa un informe favorable de la comisión consultiva que se constituya dándole al contribuyente seguridad jurídica.

Los países antes mencionados, guardan relación en la medida que tienen dentro de su normativa tributaria una clausula general anti elusiva. Si bien cada uno posee una realidad económica distinta se ha podido apreciar que estableciendo las garantías necesarias pueden coexistir perfectamente las Normas Anti elusivas Generales y aquellas constituciones que proclaman la seguridad jurídica, principio de reserva de ley y el principio de legalidad.

Análisis de la Norma XVI Del Código Tributario

Mediante el Decreto Legislativo N° 1121 se incorporó la Norma XVI del Título Preliminar del Texto Único Ordenado del Código Tributario “Calificación, elusión de normas tributarias y simulación”, norma que facultaba a la Superintendencia Nacional de Aduanas y Administración Tributaria a invalidar situaciones negóciales plasmadas por los deudores tributarios con la finalidad de determinar o calificar la verdadera naturaleza del hecho imponible.

Esta cláusula general anti elusiva planteada con elementos y términos usuales en clausulas anti elusivas internacionales, fue cuestionada por el sector empresarial y especialistas en el ámbito constitucional, razón por la cual el 12 de Julio de 2014 a través de la Ley N° 30230 se suspendió la facultad otorgada a la administración pública respecto de la aplicación de la ya mencionada norma; claro que tal suspensión excluía el primer y último párrafo siempre que los actos, hechos y situaciones se hayan dado con antelación a la entrada en vigencia del Decreto Legislativo N° 1121 y si estos hechos, actos y situaciones ocurrían con posterioridad la aplicación de los dos párrafos estaba supeditado a la emisión de un reglamento que hasta la fecha no se ha emitido.

La Norma XVI del Título Preliminar del Texto Único Ordenado del Código Tributario refiere lo siguiente:

Para determinar la verdadera naturaleza del hecho imponible, la SUNAT tomará en cuenta los actos, situaciones y relaciones económicas que efectivamente realicen, persigan o establezcan los deudores tributarios.

En caso que se detecten supuestos de elusión de normas tributarias, la Superintendencia Nacional de Aduanas y Administración Tributaria - SUNAT se encuentra facultada para exigir la deuda tributaria o disminuir el importe de los saldos o créditos a favor, pérdidas tributarias, créditos por tributos o eliminar la ventaja tributaria, sin perjuicio de la restitución de los montos que hubieran sido devueltos indebidamente.

El primer y segundo párrafo establecen que la Administración Tributaria, dotada de la potestad que le brinda el Estado, tiene la autoridad de requerir el cumplimiento de la obligación fiscal propiciada por el sujeto pasivo (contribuyente deudor en la figura de la obligación tributaria), cuando este realice de manera efectiva actos, hechos y relaciones económicas que produzcan carga fiscal.

Cuando se evite total o parcialmente la realización del hecho imponible o se reduzca la base imponible o la deuda tributaria, o se obtengan saldos o créditos a favor, pérdidas tributarias o créditos por tributos mediante actos respecto de los que se presenten en forma concurrente las siguientes circunstancias, sustentadas por la SUNAT:

- a) Que individualmente o de forma conjunta sean artificiosos o impropios para la consecución del resultado obtenido.
- b) Que de su utilización resulten efectos jurídicos o económicos, distintos del ahorro o ventaja tributarios, que sean iguales o similares a los que se hubieran obtenido con los actos usuales o propios.

La SUNAT, aplicará la norma que hubiera correspondido a los actos usuales o propios, ejecutando lo señalado en el segundo párrafo, según sea el caso.

Para tal efecto, se entiende por créditos por tributos el saldo a favor del exportador, el reintegro tributario, recuperación anticipada del Impuesto General a las Ventas e Impuesto de Promoción Municipal, devolución definitiva del Impuesto General a las Ventas e Impuesto de Promoción Municipal, restitución de derechos arancelarios y cualquier otro concepto similar

establecido en las normas tributarias que no constituyan pagos indebidos o en exceso.

En caso de actos simulados calificados por la SUNAT según lo dispuesto en el primer párrafo de la presente norma, se aplicará la norma tributaria correspondiente, atendiendo a los actos efectivamente realizados.

Con respecto al tercer párrafo, es el que precisamente tiene la redacción ligada a la institución de la elusión tributaria y la que analizare a mayor profundidad. El párrafo en mención nos plantea dos supuestos, el primero orientado a evitar y el segundo reducir la base imponible de la carga tributaria.

El referirse en términos generales a la elusión, lo hace impreciso, más aun cuando señala rasgos característicos del fraude a la ley tributaria cuando indica que la norma tributaria se evita a través de actos “artificiosos”.

Con respecto a la primera conjetura, el término “evitar” puede ser entendido como el hecho de impedir un determinado resultado o librarse de una situación poco beneficiosa. Por otro lado, cuando hablamos de reducir la base imponible, la hipótesis de incidencia tributaria se transforma en una carga de menor cuantía.

El último párrafo hace referencia a la figura de la simulación, en ella se establece que es la SUNAT a través de la calificación del hecho imponible la que verifica los efectos jurídicos que se pretende atribuir a un negocio simulado.

Formulación del problema

El problema de investigación abarca aquellos fenómenos que afectan a una población en específico, fenómenos que el investigador tendrá que superar en beneficio de determinada población; ya sea, transfiriendo tecnología o conocimientos relacionados con el objeto de investigación planteado (Rodríguez, 2012).

Problema General

¿La aplicación de la cláusula anti elusiva general tiene fundamenta constitucional?

Problemas Específicos

- ¿Cuáles son los efectos que genera la suspensión parcial de la Norma XVI del Título Preliminar del Texto Único Ordenado del Código Tributario?
- ¿De qué manera la suspensión parcial de la Norma XVI del Título Preliminar del Texto Único Ordenado del Código Tributario afecta a la Administración Tributaria?

Justificación del estudio

Para Ávila (2006) en esta parte de la investigación debemos de exponer los motivos de índole social y jurídica por la que es defendible nuestra investigación.

Es decir, lo que buscamos con nuestra investigación tiene que estar demostrado a través de la presentación de las razones que justifiquen su realización.

Justificación Metodológica

El presente trabajo de investigación contribuye en el aspecto metodológico gracias a que será visto como un referente, instrumento en trabajos de investigación próximos. Es así que, este trabajo desarrollado bajo un enfoque cualitativo a través de entrevistas a expertos en derecho tributario, será catalogado como un instrumento mediante el cual se analizaran los datos obtenidos.

Justificación Práctica

La investigación busca plantear la importancia que tiene una norma de carácter general en un país donde las prácticas elusivas cada vez son más comunes. Esto debido a que en la actualidad la administración tributaria no cuenta con una clausula anti elusiva general; entendiéndose que no puede perseguir tales conductas.

Justificación Teórica

Mediante la aplicación de la teoría y conceptos básicos en tributación, a través dela investigación planteada busco crear antecedentes y apoyar lo ya existido en

materia de tributación nacional, siendo más específicos en el fenómeno tributario llamado Elusión Fiscal.

Justificación Social

El trabajo de investigación encuentra su justificación social, en la medida de que al tener la administración tributaria una norma de carácter general con la que se enfrenta a contribuyentes elusores, cuyas comportamientos no encajan en las cláusulas específicas, la SUNAT podrá elevar la recaudación tributaria de las cuales el pueblo peruano se beneficia.

Supuesto General:

La cláusula general anti elusiva encuentra su sustento constitucional en el principio de igualdad y el de capacidad económica.

Supuestos Específicos:

- Nuestro país no cuenta con una cláusula anti elusiva general, con la cual se pueda detectar y cobrar montos eludidos, por tanto existen tributos que no han sido recaudados lo cual afecta la recaudación y posteriormente el financiamiento del gasto público.
- La Superintendencia Nacional de Aduanas y Administración Tributaria – SUNAT, como administración tributaria cuenta con diversas facultades, siendo la facultad de fiscalización y la de recaudación las que se ven afectadas con la suspensión de la norma general anti elusiva.

Objetivo

Objetivo General

Analizar si la aplicación de la cláusula anti elusiva general tiene fundamento constitucional.

Objetivos Específicos

Objetivo Específico 1

Describir cuáles son los efectos que genera la suspensión parcial de la Norma XVI del Título Preliminar del Texto Único Ordenado del Código Tributario.

Objetivo Específico 2

Describir de qué manera la suspensión parcial de la Norma XVI del Título Preliminar del Texto Único Ordenado del Código Tributario afecta a la Administración Tributaria.

II. MÉTODO

Para Behar (2008) la metodología “contiene la descripción y argumentación de las principales decisiones metodológicas adoptadas según el tema de investigación y las posibilidades del investigador. La claridad en el enfoque y estructura metodológica es condición obligada para asegurar la validez de la investigación” (p.33).

En base a lo citado líneas arriba podemos afirmar que a través del planteamiento y el sistema metodológico que adopte el investigador se podrá asegurar la fijación de la posición que se desea investigar.

2.1 Tipo de investigación

Bunger (1995) señala que:

La investigación básica [...] no fue creada para resolver problemas prácticos, concretos, sino que para abordar problemas teóricos que se proponen en una investigación, la cual permitirá obtener un mejor análisis de la doctrina acerca del derecho (p. 159).

2.2 Diseño de investigación

Por el enfoque

El presente trabajo presenta un enfoque cualitativo, ya que se centra en la profundidad del tema.

En palabras de Hernández (2006) “(..) la investigación cualitativa proporciona profundidad a los datos, dispersión, riqueza interpretativa, contextualización del ambiente o entorno, detalles y experiencias únicas. También aporta un punto de vista “fresco, natural y holístico” de los fenómenos, así como flexibilidad” (p.26).

Para Pita y Pertegas (2007) la investigación cualitativa:

Trata de identificar la naturaleza profunda de las realidades, su sistema de relaciones, su estructura dinámica, por lo que los investigadores cualitativos hacen registros narrativos de los fenómenos que son estudiados mediante técnicas como la observación participante y las entrevistas no estructuradas, es así que la cualitativa lo hace en contexto estructurales y situacionales.

Por los niveles

Con respecto al nivel descriptivo, Arazamendi (2009) sostiene:

La investigación consiste en describir las partes o los rasgos o los fenómenos facticos o formales. Lo formal trata esencialmente de entes ideales, su método es regularmente la lógica deductiva y sus enunciados analíticos. Los fenómenos facticos se fundan en observaciones producto de los sentidos y de acuerdo al mundo real, recurriendo casi siempre a la formulación: ¿Quién? ¿Dónde? ¿Cuándo? ¿Cómo? del hecho, objeto, o fenómeno jurídico. La información obtenida en un estudio descriptivo, explica el problema y supone mucho conocimiento a priori acerca del caso tratado. (p.81)

En cuanto al nivel explicativo Arazamendi (2009) establece que el objeto del nivel explicativo es:

La explicación de los fenómenos y el estudio de sus relaciones para conocer su estructura y los aspectos que interviene en la dinámica de aquellos. Este tipo de estudio busca el porqué de los hechos, estableciendo relaciones de causa-efecto.

2.3 Característica de los sujetos

Este punto está referido a los entrevistados, cargo y la entidad donde laboran; todos los entrevistados son especialistas en Tributación; sin embargo, cinco de ellos son profesionales de Derecho y tres contadores. Esto debido a que en el fenómeno de la elusión tributaria intervienen los profesionales antes mencionados.

ENTREVISTADO	CARGO	ENTIDAD DONDE LABORA
Ballesteros Manuel	Asesor y profesor de derecho tributario.	Universidad Cesar Vallejo

Jacobo Mónica	Guerrero	Socia fundadora de Jacobo & Asociados y profesora de derecho tributario, ex funcionaria de la SUNAT	Jacobo & Asociados Universidad Cesar Vallejo
Ventura Hilario Miguel Ángel		Gerente de Administración Tributaria y Rentas de la Municipalidad Distrital de los Olivos	Municipalidad Distrital de los Olivos
Moscoso Miguel Ángel	Gudiel	Sub Gerente de Recaudación de la Municipalidad Distrital de los Olivos	Municipalidad Distrital de los Olivos
.			
Herrera Chávez David		Contador Público y docente universitario de Tributación.	Universidad Cesar Vallejo
Orihuela Natividad	Ríos	Contador Público y docente universitario de Planeamiento Tributario.	Universidad Cesar Vallejo
Ríos Lujan Saud		Contador Público y estudiante de Maestría de Tributación en la UNFV.	Martínez y Torres Calderón Abogados SRL
Molina Muñoz Sarita		Contador Público y estudiante de Maestría de Tributación en la UNFV.	
Avalos Paredes Juan		Contador Público y estudiante de Maestría de Tributación en la UNFV.	

2.4 Población y muestra

En la presente investigación no se realiza un estudio de la población y muestra, debido a que la naturaleza de las mismas recae en una investigación de enfoque cuantitativo, lo que lo hace innecesario porque esta investigación tiene un enfoque cualitativo.

2.5 Técnicas e instrumentos de recolección de datos, validez y confiabilidad

Para el presente trabajo de investigación se recurrió a la utilización de dos técnicas de recolección de datos: entrevista y análisis de documentos. Los instrumentos utilizados son la guía de entrevista y de análisis de documentos.

Para Bueno (2003):

(...) la entrevista, como técnica de recolección de datos, implica una pauta de interacción verbal, inmediata y personal entre el entrevistador y el entrevistado. Esta interacción incluye factores más complejos que el simple intercambio de preguntas y respuestas verbales, lo que hace que la entrevista rebase el simple proceso mecánico e incorpore elementos psicológicos. (p.77)

La entrevista es una técnica indispensable en el presente trabajo, ya que mediante ella vamos a poder obtener información, de parte de los diez entrevistados expertos en la materia de investigación, que nos permita comprobar la hipótesis planteada.

En cuanto a las preguntas que se formularon en la ficha de entrevista Salinas (2012) establece que las preguntas abiertas se caracterizan por no tener limitación en las respuestas que proporcione el entrevistado, respuestas que evidentemente tienen que estar ligadas con el problema planteado. La pregunta será formulada por el encuestador de una forma libre de manera que la respuesta lo sea también.

La validez en la investigación científica cualitativa, está referida a “la precisión con que los hallazgos obtenidos reproducen efectivamente la realidad empírica y los constructos concebidos caracterizan realmente la experiencia humana” (Hansen citado en Pérez, 1998, p.7).

La validación consiste en un procedimiento que somete a prueba un instrumento mediante un par de tácticas: la consulta y prueba con expertos (que generalmente son las mismas personas que lo aplicaran o investigadores con experiencia) que calificarán el instrumento y recomendarán modificaciones al diseño; y, en segundo lugar, una prueba piloto del instrumento, que se aplica a personas que se asemejan a la población objeto o forman parte de ella. (Rojas, 2011, p.281)

Goetz y LeCompte (como se citó en Hidalgo, 2005) sostienen que la confiabilidad representa el nivel de concordancia interpretativa entre diferentes observaciones, evaluadores o jueces del mismo fenómeno (p.3).

“En definitiva, la metodología de la investigación o evaluación cualitativa exige una interacción constante entre el investigador /evaluador y lo investigado /evaluado, por lo que estas requieren que se esté inmerso en los datos” (Hidalgo, 2005, p.20).

2.6 Métodos de análisis de datos

La palabra analizar significa descomponer un todo en partes más pequeñas para un estudio más minucioso. [...] El análisis de datos surge del marco teórico trazado, donde se toma los datos concretos obtenidos. (Sabino, 1996 p.204)

2.7 Tratamiento de la información

Para fines del presente estudio se ha ejecutado nueve entrevistas, estas fueron realizadas a especialistas y funcionarios que poseen un alto grado de conocimiento sobre el tema en mención, lo cual le da sustento a la investigación.

Unidad temática	Categorización
ELUSIÓN TRIBUTARIA	La elusión tributaria implica impedir que se genere hecho imponible a través de una figura anómala que no vulnera en forma directa la regla jurídica, pero que sí vulnera los principios y valores de un sistema tributario.

CLÁUSULA ANTI- ELUSIVA GENERAL	Este tipo de cláusula da amplias potestades a la administración pública, razón por la cual estas normas generales se conciben como uno de los temas más discutidos a nivel tributario.
TRIBUTACIÓN	La tributación en nuestro país, como a nivel internacional, está organizada por tres elementos: la política tributaria, la administración tributaria y el sistema tributario

2.8 Aspectos éticos

Continuando con los lineamientos establecidos por la Universidad César Vallejo, la investigación cumple con los requisitos éticos y axiológicos, desestimando todo tipo de opiniones y creencias incompletas que quieran perjudicar la presente investigación; además la investigación se realiza respetando los métodos científicos debido a que es una investigación con un enfoque cualitativo. En cuanto a las entrevistas, estas se han llevado a cabo con la autorización de cada uno de los entrevistados.

Finalmente se debe precisar que la siguiente investigación se realizó respetando el esquema dispuesto por esta casa de estudios y las indicaciones del asesor metodológico.

III. RESULTADOS

3.1. Descripción de resultados de la técnica: Análisis documental

A continuación realizare la respectiva descripción de resultados de la fuente documental, para lo que se ha considerado incorporar los objetivos de la investigación, con la finalidad de determinar la relación que existe entre el problema y los objetivos conjuntamente con los supuestos planteados.

Analizar si la aplicación de la cláusula anti elusiva general fundamenta su existencia en principios constitucionales

Exposición de Motivos del Decreto Legislativo que modifica el Texto Único Ordenado del Código Tributario aprobado por Decreto supremo N° 135-99-EF y normas modificatorias, señala que:

La incorporación de la norma anti elusiva general, encuentra su fundamento en la Constitución Política del Perú, en el entendido que en un Estado constitucional, los poderes del Estado y los órganos constitucionales, se encuentran sometidos, en primer lugar, a la Constitución de manera directa y, en segundo lugar, al principio de legalidad, de conformidad con el artículo 51° de la Constitución. En ese sentido, el principio de legalidad en el Estado constitucional no significa simple y llanamente la ejecución y el cumplimiento de lo que establece una ley, sino también, y principalmente, su compatibilidad con el orden objetivo de principios constitucionales (p. 16).

Por otro lado, César García Novoa refiere que estas normas tienen un sustento constitucional no muy claro, esto debido a los siguientes puntos:

Primero, en la jurisprudencia Italiana y española los órganos constitucionales afirman que los gobiernos tienen la potestad de perseguir conductas elusivas, lo cual implica normalizar cláusulas que combatan este fenómeno tributario todo esto con la finalidad de que se cobre el monto eludido por los contribuyentes. En segundo lugar, siguiendo la misma línea de ideas, la norma anti elusiva general tiene base constitucional que recaen en el principio de capacidad económica; lo cual como se mencionó líneas arriba no es muy claro. Esto debido a que la capacidad económica está relacionada al patrimonio que uno declara, si bien el contribuyente no declara esa riqueza valiéndose de vacíos legales, la capacidad

contributiva que tenga el ciudadano se mide en función de los hechos impositivos declarados.

Nombre del instrumento: Norma XVI: Calificación, elusión de normas tributarias y Simulación.

Entrevistado: Mesa Redonda con Rocío Liu Arévalo, Eduardo Sotelo Castañeda y Fernando Zuzunaga del Pino.

Del documento en mención se puede extraer tres puntos de vista, el primero es de Zuzunaga, especialista en Tributación Internacional, el cual manifiesta respecto a la constitucionalidad de la Norma XVI, que esta tiene fundamento constitucional el cual recae en el deber que tenemos los ciudadanos con obligación tributaria de soportar de forma igualitaria dicha carga, de la misma manera menciona como base el abuso de derecho (Artículo 103° de la Constitución Política del Perú).

Por su parte, Sotelo refiere que para entender porque una cláusula general anti elusiva tiene fundamento constitucional a pesar de que en nuestro país como en muchos otros es cuestionada por contravenir el principio de seguridad jurídica, reserva de ley e incluso el de legalidad; debemos primero tener una noción de que es elusión tributaria (aún incluso esta figura no tenga un concepto unívoco).

La elusión tributaria, es una figura que se concreta cuando el contribuyente evita de manera abusiva la generación del hecho imponible. Entonces, ante esta situación se redactan las cláusulas generales anti elusivas, a fin de restaurar un estado constitucional que fue alterado por el rompimiento de la distribución igualitaria y por la violación del principio de capacidad económica que son el resultado del comportamiento elusor por parte de contribuyentes que se niegan a ser deudores fiscales.

Al igual que Zuzunaga, Liu sostiene que la cláusula anti elusiva general, Norma XVI, encuentra su fundamento constitucional en el artículo 103 de nuestra Carta Magna, el cual hace referencia al hecho de que nuestra constitución no ampara el abuso del derecho.

3.2. Descripción de resultados de la técnica entrevista

A continuación realizare la respectiva descripción de resultados de la fuente entrevista, para lo que se ha considerado incorporar los objetivos de la investigación, con la finalidad de determinar la relación que existe entre el problema y los objetivos conjuntamente con los supuestos planteados.

Analizar si la aplicación de la cláusula anti elusiva general fundamenta su existencia en principios constitucionales

El problema principal, del cual deriva el objetivo principal, se formuló con la idea de analizar el fundamento constitucional que tienen las cláusulas anti elusivas generales.

De acuerdo a las respuestas brindadas por los entrevistados, Ballesteros (2017), Jacobo (2017) y Moscoso (2017) estos sostienen que la norma anti elusiva general encuentra sustento en el principio de capacidad económica, principio que debe ser entendido como la base, justificación y medida del tributo. Tal principio se origina de la necesidad de coadyuvar al gasto público ya que el Estado requiere de recursos para afrontar tales gastos.

Frente a ello Ventura (2017) sostiene que las clausulas anti elusivas generales además de encontrar fundamento constitucional en el principio de capacidad contributiva también lo hace en el principio de igualdad, esto debido a que tal principio tiene como finalidad brindar un tratamiento igualitario a los contribuyentes que declaren la misma capacidad contributiva. En la figura de la elusión tributaria entendemos que el obligado a tributar se aprovecha de la regulación legal defectuosa con la finalidad de evitar o disminuir el pago de sus tributos, acá la capacidad contributiva declarada difiere de la verdadera por lo que el trato igualitario que se le da al contribuyente elusor frente a otros contribuyentes que han manifestado una capacidad económica cierta se ve mellado.

Por otro lado, los resultados obtenidos por parte de los profesionales en contaduría, Herrera (2017), Orihuela (2017), Ríos (2017) y Molina (2017),

manifiestan que el deber que tenemos como ciudadanos de contribuir de forma equitativa es la base de la cláusula anti elusiva general. En otras palabras, se infiere que cuando se hace mención al deber de contribuir este no es otro que el principio de capacidad económica.

Con respecto al entrevistado Avalos (2017) se ha podido observar que relaciona el concepto de elusión tributaria con el delito fiscal. A pesar de ello frente a la pregunta 3° de la Ficha de entrevista: ¿considera que nuestro país necesita una respuesta normativa de carácter general para hacer frente este tipo de prácticas elusivas? y ¿Cuál es el fundamento constitucional de la cláusula anti elusiva general?, su respuesta fue afirmativa indicando de que la norma XVI (cláusula anti elusiva general) fue creada con la finalidad de detectar y hacer el cobro efectivo del monto eludido. Lo cual encuentra fundamento en el principio de capacidad contributiva toda vez que lo que se quiere resguardar con este tipo de normas es que los ciudadanos contribuyan con el sostenimiento del país de manera proporcional a la capacidad económica declarada, la cual debe ser verdadera.

Del resultado de este primer análisis se puede concluir que las normas anti elusivas tienen un fundamento constitucional, el cual recae en el principio de igualdad y en el principio de capacidad contributiva. Respecto a este último, es necesario precisar que si bien la capacidad contributiva o económica no está reconocida como tal en el artículo 74° de la Constitución política del Perú, como se señaló en la parte introductoria, no podemos precisar que su aplicación no tenga validez.

Describir cuáles son los efectos de no contar con una cláusula anti elusiva general.

De acuerdo a las respuestas brindadas por los entrevistados Jacobo (2017) y Ballesteros (2017) manifiestan que la inclusión de la norma XVI en el Código Tributario es un estándar dado por la Organización para la Cooperación y el Desarrollo Económico (OCDE), el cual recordemos tiene como misión promover políticas que mejoren el bienestar económico y social de las personas. Si bien para integrar a este grupo selecto, el Perú debe de cumplir con varios puntos como la creación de un seguro de desempleo, la detección de lavado de activos,

entre otros. El contar con una clausula anti elusiva general es una de las 15 recomendaciones para combatir las practicas elusivas.

Por su parte Ventura (2017), Moscoso (2017), Herrera (2017), Orihuela (2017), Ríos (2017), Molina (2017), Avalos (2017) sostienen que el efecto principal de no contar con este tipo de cláusulas afecta significativamente la recaudación.

De lo vertido en los párrafos precedentes, se puede observar que lo expresado por cada uno de los entrevistados no dista mucho de lo sostenido en esta tesis, en el sentido de que el principal efecto de no contar con una norma anti elusiva general recae en la recaudación de tributos de nuestro país, seguido de una omisión de la regulación de la figura de la elusión tributaria debido a que la Norma XVI está suspendida.

Describir de qué manera la suspensión parcial de la norma XVI del Código Tributario afecta la Administración Tributaria.

De acuerdo a las respuestas brindadas por los entrevistados, estos señalan que:

Por una parte el doctor Ballesteros (2017) si bien resalta la importancia de contar con una clausula anti elusiva general que garantice la seguridad de los contribuyentes, considera que la suspensión no afecta del todo la función de fiscalización o incluso de recaudación que tenga la SUNAT.

Opinión distinta brindan los entrevistados Herrera (2017), Orihuela (2017), Ríos (2017), Molina (2017) y Avalos (2017) quienes refieren que efectivamente la Superintendencia Nacional de Aduanas y de Administración Tributaria pierde efectividad al estar suspendida parcialmente la Norma XVI – norma anti elusiva general- toda vez que conductas elusivas no determinadas podrán ser detectadas más no calificadas y menos aún cobradas; lo cual afecta la recaudación de nuestro país.

Por otro lado, Jacobo (2017), Ventura (2017) y Moscoso (2017), establecen que el principal efecto recae en las facultades otorgadas a la Superintendencia Nacional de Aduanas y Administración Tributaria. Los entrevistados coinciden en que la facultad de fiscalización y recaudación con la suspensión de la Norma XVI se ven

limitados lo cual repercute en la recaudación y posteriormente en el financiamiento de los gastos públicos.

IV. DISCUSIONES

El presente capítulo correspondiente a la discusión de resultados, para lo cual se ha considerado tanto los resultados obtenidos por la técnica de la entrevista como los obtenidos por la técnica de análisis documental.

Objetivo General

Analizar si la aplicación de la cláusula anti elusiva general tiene fundamento constitucional.

Por medio de los resultados obtenidos de la aplicación de la técnica de entrevista a cada uno de los expertos en materia tributaria, la discusión gira en torno del análisis efectuado al artículo jurídico titulado “Cláusula General Anti elusiva y la Norma VIII Peruana” en la cual se entrevista al especialista en derecho tributario el Dr. César García Novoa.

Según García (2012) la norma anti elusiva general tiene base constitucional, pues recae en el principio de capacidad económica; sin embargo, recordemos que tal principio está relacionada al patrimonio que uno declara, si bien el contribuyente puede obviar declarar esa riqueza valiéndose de resquicios legales, la capacidad contributiva que tenga el ciudadano se mide en función de los hechos imponibles declarados.

Al respecto Avalos (2017) sostiene que la Norma XVI (cláusula anti elusiva general) fue creada con la finalidad de detectar y hacer el cobro efectivo del monto eludido. Lo cual encuentra fundamento en el principio de capacidad contributiva toda vez que lo que se quiere resguardar con este tipo de normas es que los ciudadanos contribuyan con el sostenimiento del país de manera proporcional a la capacidad económica declarada, la cual se presume como verdadera.

Esta posición es afianzada por Ventura (2017), quien sostiene que las cláusulas anti elusivas generales además de encontrar fundamento constitucional en el principio de capacidad contributiva también lo hace en el principio de igualdad, esto debido a que tal principio tiene como finalidad brindar un tratamiento igualitario a los contribuyentes que declaren la misma capacidad contributiva.

Objetivos Específicos

En la medida de que ambos objetivos están relacionados con los efectos que se derivan de la suspensión, se procede a la siguiente discusión:

Por una parte, los entrevistados Jacobo (2017) y Ballesteros (2017) establecen como uno de los principales efectos el relacionado a la Organización para la Cooperación y el Desarrollo Económico (OCDE), el cual tiene como misión promover políticas que mejoren el bienestar económico y social de las personas.

Los entrevistados aducen que para integrar a este grupo, el Perú debe de cumplir con varios puntos como la creación de un seguro de desempleo, la detección de lavado de activos, entre otros. Además, señalan que contar con una cláusula anti elusiva general es una de las 15 recomendaciones dadas por la organización para combatir las prácticas elusivas.

Por su parte Ventura (2017), Moscosó (2017), Herrera (2017), Orihuela (2017), Ríos (2017), Molina (2017) y Avalos (2017) dejan de lado el ámbito político económico para centrarse solo en este último, es así que sostienen que el efecto principal de no contar con este tipo de cláusulas recae en la recaudación y posteriormente repercute en la imposibilidad de financiar la mayoría de proyectos sociales, económicos, políticos, etc.

V. CONCLUSIONES

Las conclusiones que a continuacion se detallan, constituyen las consideraciones en torno a la problemática de la suspension parcial de la aplicación de la clausula general anti elusiva. Las mencionadas conclusiones se dan de acuerdo a cada uno de los objetivos que se ha formulado en la presente tesis.

Primero.-

La recaudacion se ve afectada por dos grandes fenomenos tributarios, estos son la evasion y elusion fiscal. Con respecto a la primera, es una figura que vulnera de manera directa la ley tributaria razon por la cual se encuentra tipificada y es sancionable tanto en la via administrativa como penal; en cuanto a la segunda, es la Norma XVI la que recoge la figura tributaria de la elusion, pero actualmente se encuentra suspendida parcialmente.

Segundo.-

Si bien no existe un concepto univoco acerca de la elusion tributaria, la doctrina nacional e internacional nos permite tener una nocion acerca de esta figura tributaria. Por tanto, la elusion fiscal debe ser entendida como aquel comportamiento que realiza el contribuyente dirigido a reducir o evitar el pago de tributos, valiendose de instrumentos que no vulneran de manera directa la Ley pero si su razon de ser.

Tercero.-

La norma anti elusiva general encuentra fundamento constitucional en el principio de igualdad y de capacidad contributiva. Es decir, cumple con el mandato constitucional de garantizar la distribucion de tributos en proporcion a la capacidad economica que tenga un contribuyente y la igual reparticion de cargas publicas frente al mismo supuesto de hecho tributario.

VI. RECOMENDACIONES

Del proceso de construcción de la investigación surge la necesidad de formular las siguientes recomendaciones:

Primero.-

La Superintendencia Nacional de Adunas y Administración Tributaria y el Ministerio de Economía y Finanzas deben actuar en forma conjunta para desarrollar una definición de elusión fiscal en la norma, debido a que es una figura de difícil prevención y regulación.

Segundo.-

Sumado a ello, debe existir un reglamento de la Norma XVI – Cláusula General Antielusiva que determine los límites de la Administración Tributaria al momento de fiscalizar y/o recaudar. Es decir, el reglamento debe brindar un procedimiento garantista adecuado que le de al contribuyente seguridad jurídica.

Tercero.-

Que el procedimiento garantista incluya la conformación de un órgano colegiado que sea el encargado de calificar la aplicación de la Norma XVI. Además, a efectos de contrarrestar la elusión fiscal en nuestro país, se recomienda establecer otros mecanismos y así obtener una real información contable-tributaria de las actividades que realice el contribuyente.

VIII. REFERENCIAS BIBLIOGRÁFICAS

Fuentes Primarias

Entrevistas

Avalos, J. (2017). Contador Público y estudiante de Maestría de Tributación en la UNFV. Entrevista realizada el 19 de Junio. Lima, Perú.

Ballesteros, M. (2017). Asesor y profesor de derecho tributario. Entrevista realizada el 29 de Mayo. Lima, Perú.

Jacobo, M. (2017). Socia fundadora de Jacobo & Asociados y profesora de derecho tributario, ex funcionaria de la SUNAT. Entrevista realizada el 15 de Junio. Lima, Perú.

Herrera, D. (2017). Contador Público y docente universitario de Tributación. Entrevista realizada el 13 de Junio. Lima, Perú.

Molina, S. (2017). Contador Público y estudiante de Maestría de Tributación en la UNFV. Entrevista realizada el 19 de Junio. Lima, Perú.

Moscoso, M. (2017). Sub Gerente de Recaudación de la Municipalidad Distrital de los Olivos. Entrevista realizada el 05 de Junio. Lima, Perú.

Orihuela, N. (2017). Contador Público y docente universitario de Planeamiento Tributario. Entrevista realizada el 13 de Junio. Lima, Perú.

Rios, S. (2017). Contador Público y estudiante de Maestría de Tributación en la UNFV. Entrevista realizada el 19 de Junio. Lima, Perú.

Ventura, M. (2017). Gerente de Administración Tributaria y Rentas de la Municipalidad Distrital de los Olivos. Entrevista realizada el 05 de Junio. Lima, Perú.

Referencias Temáticas

- Aquino A., M. (2008). *La Evasión Fiscal: Origen y medias de acción para combatirlas*. Recuperado de http://www.academia.edu/9034391/FACULTAD_DE_CIENCIAS_CONTABLES_FINANCIERAS_Y_ADMINISTRATIVAS
- Bravo Cucci, Jorge (2005). Elusión, El fraude a la Ley Tributaria y El segundo párrafo de la Norma VIII del Título Preliminar del Código Tributario.
- Bravo, S. D. (2008). Simulación, abuso de formas, elusión y fraude a la ley en el derecho tributario. Recuperado de <http://www.asesor.com.pe/teleley/articulos/fraus-legis.htm>
- Camargo, H. D. (2005). *Evasión Fiscal: un problema a resolver*. Costa rica: Ediciones Daho.
- Carpio, H. (2010). La lucha contra el fraude a la ley tributaria ¿Una violación al deber de contribuir? Recuperado de http://www.derecho.usmp.edu.pe/7ciclo/derecho_tributario_l/articulos/2010/FRAUDE_A_LA_LEY_TRIBUTARIA.pdf
- Chura, M. (2013). *La elusión tributaria y el cumplimiento de las normas tributarias en el mercado central de Lima Metropolitana 2012* (Tesis de pregrado). Universidad de San Martín de Porres, Perú.
- Domingo, C. (2011). *La elusión tributaria como instrumento para el aprovechamiento de los vacíos de las normas fiscales, el caso del Sistema Tributario peruano* (Tesis de pregrado). Perú.
- Echaiz, D., y Echaiz, S. (2015). La elusión tributaria: análisis crítico de la actual normativa y propuesta para una futura reforma. Recuperado de <http://echaiz.com/pdf/167-LA-ELUSION-TRIBUTARIA.pdf>
- Escobar (2012). Elusión Fiscal como medio de obstaculización para la recaudación tributaria (Tesis) Herrera, V. (2009). *Los vacíos legales del impuesto a la renta en el Perú 2008, como se legaliza la evasión tributaria* (Tesis de maestría). Universidad Nacional Mayor de San Marcos, Perú.

- Flores Polo, Pedro (2000) Derecho Financiero y Tributario Peruano. Lima. Ediciones Justo Valenzuela V. EIRL.
- García Vizcaíno, Catalina, Derecho Tributario. Tomo I, Editorial Depalma, Buenos Aires, Argentina, 1996.
- Gonzalo (2015). *Elusión y normas anti-elusivas a la luz de la constitución política de la Republica* (Tesis de pregrado).
- Guamán (2013). *Elusión Tributaria en la Legislación Ecuatoriana* (Tesis). Ecuador (Tesis)
- Herrera, V. (2009). Los vacíos legales del impuesto a la renta en el Perú 2008, como se legaliza la evasión tributaria (Tesis de maestría). Universidad Nacional Mayor de San Marcos, Perú.
- Iglesias (2011). *Aplicación de procedimientos de fiscalización eficientes para reducir la elusión y el delito tributario en la provincia de Leoncio Prado* (Tesis de pregrado).
- Lalanne, G. (2014). Economía de opción y fraude a la ley en el derecho tributario. Recuperado de http://www.ipdt.org/editor/docs/03_Rev44_GAL.pdf
- Mendizabal (2014). *Análisis jurídico de la evasión fiscal y elusión fiscal en Guatemala* (Tesis de pregrado).
- Ojanama (2016). *El sistema tributario y la elusión tributaria en las empresas comerciales mayoristas de abarrotes en la ciudad de Tingo María 2015* (Tesis de pregrado).
- Salazar, E. (2016). La elusión es un esquema planificado y premeditado. Silva (2016). *La elusión en la reforma tributaria* (Tesis de maestria). Chile. Recuperado de <https://panamapapers.ojo-publico.com/articulo/la-elusion-es-un-esquema-planificado-y-premeditado/>
- Tarsitano, A. (2014). Tribunal Fiscal: 50 años de justicia, institucionalidad y transparencia. Recuperado de <http://www.albertotarsitano.com.ar/interpretacion/22tfnperu.pdf>
- Yacolta, E., D. (2011). *Derecho Tributario*. Lima: GRIJLEY.

Referencias Metodológicas

Arazamendi I 2009 guía de la metodología de la investigación. Arequipa adrus

Avila, H. (2006). Introducción a la metodología de la investigación. Recuperado de

Behar R, D (2008) metodología de la investigación editorial shalom

Bueno, S. E. (2003). La investigación científica: Teoría y metodología.
Recuperado de

Cortes, M, Iglesias, M (2004). Generalidades sobre metodología de la
investigación. Primera edición universidad autónoma del Carmen

Hernández Sampieri, C. FernándezCollado y P. Baptista Lucio México 2006 4^a
Edición ISBN: 970-10-5753-8 McGraw-Hill. Recuperado de
[https://investigar1.files.wordpress.com/2010/05/1033525612-
mtis_sampieri_unidad_1-1.pdf](https://investigar1.files.wordpress.com/2010/05/1033525612-mtis_sampieri_unidad_1-1.pdf)

Hernández, R; Fernández, C. y Baptista, P. (2014). Metodología de la
Investigación. (6.a ed.) México: Mg Graw-Hill Interamericana.

Hidalgo, L. (2005). Confiabilidad y Validez en el contexto de la investigación y
evaluación cualitativas, 3-4. Recuperado de

Kerlinger, F. (1979) Enfoque conceptual de la investigación del comportamiento.
Mexico df nueva editorial americana

Monje, c 2011 metodologia de la investigación cuantitativa y cualitativa: guía
didáctica. Colombia universidad surcolombiana

Mg. Jhon Richard Orosco Fabián. ANTECEDENTES DE LA INVESTIGACIÓN
recuperado de

<https://riofaponencias.files.wordpress.com/2012/04/antecedentes.pdf>

Perez, S. (1998). Investigación Cualitativa. Retos e interrogantes. Madrid, España:
La Muralla.

Pita y pertegas investigación cuantitativa y cualitativa esta online

Rodriguez, I. (2012). Metodología de la investigación. Recuperado de

Rojas, C. I. (2011). Elementos para el diseño de técnicas de investigación: una propuesta de definiciones y procedimiento en la investigación científica. Recuperado de

Salinas, P. (2012) metodología de investigación científica. Venezuela universidad de los andes

file:///C:/Users/Alumno/Downloads/PAREDES_MARROQUIN_JUAN_CAPACIDAD_CONTRIBUTIVA.pdf

ANEXOS

Anexo 1

MATRIZ DE CONSISTENCIA

NOMBRE DEL ESTUDIANTE: FERNÁNDEZ CHAVA DIANE ANGELINA

FACULTAD/ESCUELA: DERECHO

TÍTULO DEL TRABAJO DE INVESTIGACIÓN	Elusión Tributaria: a propósito de la suspensión parcial de la norma XVI del TUO del Código Tributario
PROBLEMA GENERAL	¿La aplicación de la cláusula anti elusiva general tiene fundamento constitucional?
PROBLEMAS ESPECIFICOS	<p>Específico 1</p> <p>- ¿Cuáles son los efectos que genera la suspensión parcial de la Norma XVI del Título Preliminar del Texto Único Ordenado del Código Tributario?</p> <p>Específico 2</p> <p>- ¿De qué manera la suspensión parcial de la Norma XVI del Título Preliminar del Texto Único Ordenado del Código Tributario afecta a la Administración Tributaria?</p>
SUPUESTO GENERAL	La cláusula general anti elusiva encuentra su sustento constitucional en el principio de igualdad y el de capacidad económica.
SUPUESTOS ESPECIFICOS	<p>Específico 1</p> <p>- Nuestro país no cuenta con una clausula anti elusiva general, con la cual se pueda detectar y cobrar montos eludidos, por tanto existen tributos que no han sido recaudados lo cual afecta la recaudación y posteriormente el financiamiento del gasto público.</p> <p>Específico 2</p> <p>- La Superintendencia Nacional de Aduanas y Administración Tributaria – SUNAT, como administración tributaria cuenta con diversas facultades, siendo la facultad de fiscalización y la de recaudación la que se ven</p>

	afectadas con la suspensión de la norma general anti elusiva.
OBJETIVO GENERAL	Analizar si la aplicación de la cláusula anti elusiva general tiene fundamento constitucional.
OBJETIVOS ESPECÍFICOS	<p>Específico 2</p> <ul style="list-style-type: none"> - Describir cuáles son los efectos que genera la suspensión parcial de la Norma XVI del Título Preliminar del Texto Único Ordenado del Código Tributario. <p>Específico 2</p> <ul style="list-style-type: none"> - Describir de qué manera la suspensión parcial de la Norma XVI del Título Preliminar del Texto Único Ordenado del Código Tributario afecta a la Administración Tributaria.
DISEÑO DEL ESTUDIO	Teoría Fundamentada
TIPO DE INVESTIGACION	Investigación Básica

Anexo 2
Guía de entrevista



UNIVERSIDAD CÉSAR VALLEJO

FICHA DE ENTREVISTA

Título: *"Elusión Tributaria: a propósito de la suspensión parcial de la norma XVI del TUO del Código Tributario"*

Entrevistado: _____

Cargo / profesión / grado académico: _____

Institución: _____

Objetivo general: *Analizar si la aplicación de la cláusula anti elusiva general fundamenta su existencia en principios constitucionales*

1° Como bien sabemos no existe doctrinariamente un concepto univoco respecto a que se considera elusión fiscal, a pesar de ello, importantes doctrinarios consideran a este fenómeno tributario como una acción lícita tendiente a lograr la no concreción del hecho tributario. Desde su perspectiva profesional, ¿Cómo debería entenderse el concepto de elusión fiscal?

2° Desde su perspectiva profesional, ¿Qué es la planificación tributaria y como se relaciona con la elusión fiscal?

3° La Organización para la Cooperación y Desarrollo Económico, a través de su plan BEPS (Proyecto OCDE/G20 de lucha contra la erosión de la base imponible y el traslado de beneficios), establece 15 recomendaciones para combatir la elusión tributaria. Siendo una de estas herramientas la norma anti elusiva general. Desde su perspectiva profesional, ¿considera que nuestro país necesita una respuesta normativa de carácter general para hacer frente este tipo de prácticas elusivas? ¿Cuál es el fundamento constitucional de la cláusula anti elusiva general?

4° A tres años de la entrada en vigencia de la Ley N° 30230, con la que se suspende parcialmente la norma XVI, ¿Usted está de acuerdo? ¿Por qué?

5° Uno de los factores por el cual se suspendió la ya mencionada norma, estaba relacionada a la inseguridad jurídica que generaba su aplicación al no existir criterios suficientes para determinar cuándo nos encontrábamos frente a un acto "artificial" o "impropio". Al respecto, según el desarrollo normativo y jurisprudencial, ¿Qué debemos entender por cada uno de estos términos?

6° Ligado a ello, ¿Considera necesario la emisión de un reglamento que desarrolle los términos referidos con anterioridad u otros conceptos que no quedaron claros en dicha norma, a fin de brindarle al contribuyente mayor seguridad jurídica?

Objetivo específico 1: Describir cuáles son los efectos que genera la suspensión parcial de la norma XVI del TUO del Código Tributario.

7° ¿Cuáles son las consecuencias de no contar con una cláusula anti elusiva general?

Objetivo específico 2: Describir de qué manera la suspensión parcial de la norma XVI del Código Tributario afecta la Administración Tributaria.

8° La norma XVI brindaba a la SUNAT la facultad de detectar y cobrar la deuda eludida, ¿La facultad de recaudación que tiene la SUNAT se ve afectada por esta suspensión?

9° En su opinión, ¿Considera que la labor de la administración tributaria sería más efectiva si contara con una clausula anti elusiva general? ¿Por qué?

10° ¿Quiere Ud. hacer alguna observación u aporte adicional que pueda ayudar con la investigación?

Anexo 3

Validación de Guía de entrevista



UNIVERSIDAD CESAP VALLEJO

VALIDACIÓN DE INSTRUMENTO

I. DATOS GENERALES

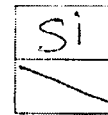
1.1. Apellidos y Nombres: LOS TORONILLO ENRIQUE TORONILLO
 1.2. Cargo e institución donde labora: UNIVERSIDAD CESAP VALLEJO KCV
 1.3. Nombre del instrumento motivo de evaluación: GUÍA DE ENTREVISTA
 1.4. Autor(A) de Instrumento: FERNANDO C. FLORES

II. ASPECTOS DE VALIDACIÓN

CRITERIOS	INDICADORES	INACEPTABLE						MINIMAMENTE ACEPTABLE			ACEPTABLE			
		40	45	50	55	60	65	70	75	80	85	90	95	100
1. CLARIDAD	Esta formulado con lenguaje comprensible.												✓	
2. OBJETIVIDAD	Esta adecuado a las leyes y principios científicos.												✓	
3. ACTUALIDAD	Esta adecuado a los objetivos y las necesidades reales de la investigación.												✓	
4. ORGANIZACIÓN	Existe una organización lógica.												✓	
5. SUFICIENCIA	Toma en cuenta los aspectos metodológicos esenciales												✓	
6. INTENCIONALIDAD	Esta adecuado para valorar las categorías.												✓	
7. CONSISTENCIA	Se respalda en fundamentos técnicos y/o científicos.												✓	
8. COHERENCIA	Existe coherencia entre los problemas objetivos, supuestos jurídicos, categorías.												✓	
9. METODOLOGÍA	La estrategia responde una metodología y diseño aplicados para lograr contrastar los supuestos jurídicos.												✓	
10. PERTINENCIA	El instrumento muestra la relación entre los componentes de la investigación y su adecuación al Método Científico.												✓	

III. OPINIÓN DE APLICABILIDAD

- El Instrumento cumple con los Requisitos para su aplicación
- El Instrumento no cumple con Los requisitos para su aplicación



IV. PROMEDIO DE VALORACIÓN :

95 %

Lima, 28 de Junio del 2017

FIRMA DEL EXPERTO INFORMANTE

DNI No. 09911151 Telf. 997201314

VALIDACIÓN DE INSTRUMENTO

I. DATOS GENERALES

1.1. Apellidos y Nombres: LAOS JARAMILLO ENRIQUE TOROBA
 1.2. Cargo e institución donde labora: UNIVERSIDAD CÉSAR VALLEJO DTL
 1.3. Nombre del instrumento motivo de evaluación: FERRELLER CHAVA DAME ANGELINA
 1.4. Autor(A) de Instrumento: FERRELLER CHAVA DAME ANGELINA

II. ASPECTOS DE VALIDACIÓN

ASPECTOS DE VALORACIÓN		INACEPTABLE						MINIMAMENTE ACEPTABLE				ACEPTABLE			
CRITERIOS	INDICADORES	40	45	50	55	60	65	70	75	80	85	90	95	100	
1. CLARIDAD	Esta formulado con lenguaje comprensible.												✓		
2. OBJETIVIDAD	Esta adecuado a las leyes y principios científicos.												✓		
3. ACTUALIDAD	Esta adecuado a los objetivos y las necesidades reales de la investigación.												✓		
4. ORGANIZACIÓN	Existe una organización lógica.												✓		
5. SUFICIENCIA	Toma en cuenta los aspectos metodológicos esenciales												✓		
6. INTENCIONALIDAD	Esta adecuado para valorar las categorías.												✓		
7. CONSISTENCIA	Se respalda en fundamentos técnicos y/o científicos.												✓		
8. COHERENCIA	Existe coherencia entre los problemas objetivos, supuestos jurídicos, categorías.												✓		
9. METODOLOGIA	La estrategia responde una metodología y diseño aplicados para lograr contrastar los supuestos jurídicos.												✓		
10. PERTINENCIA	El instrumento muestra la relación entre los componentes de la investigación y su adecuación al Método Científico.												✓		

III. OPINIÓN DE APLICABILIDAD

- El Instrumento cumple con los Requisitos para su aplicación
- El Instrumento no cumple con los requisitos para su aplicación

Si

IV. PROMEDIO DE VALORACIÓN :

95 %

Lima, 28 de Julio del 2017

[Firma]
FIRMA DEL EXPERTO INFORMANTE

DNI No. 0991115, Fecl. 992201214

VALIDACIÓN DE INSTRUMENTO

I. DATOS GENERALES

1.1. Apellidos y Nombres: JOSEPH PAUL MORALES CANTE
 1.2. Cargo e institución donde labora: DOCENTE
 1.3. Nombre del instrumento motivo de evaluación: ANÁLISIS DE CONTENIDO
 1.4. Autor(A) de Instrumento: TERESA DEL CARMEN DÍAZ FLORES

II. ASPECTOS DE VALIDACIÓN

ASPECTOS DE VALUACIÓN		INACEPTABLE						MINIMAMENTE ACEPTABLE			ACEPTABLE			
CRITERIOS	INDICADORES	40	45	50	55	60	65	70	75	80	85	90	95	100
1. CLARIDAD	Esta formulado con lenguaje comprensible.											/		
2. OBJETIVIDAD	Esta adecuado a las leyes y principios científicos.											/		
3. ACTUALIDAD	Esta adecuado a los objetivos y las necesidades reales de la investigación.											/		
4. ORGANIZACIÓN	Existe una organización lógica.											/		
5. SUFICIENCIA	Toma en cuenta los aspectos metodológicos esenciales											/		
6. INTENCIONALIDAD	Esta adecuado para valorar las categorías.											/		
7. CONSISTENCIA	Se respalda en fundamentos técnicos y/o científicos.											/		
8. COHERENCIA	Existe coherencia entre los problemas, objetivos, supuestos jurídicos, categorías.											/		
9. METODOLOGÍA	La estrategia responde una metodología y diseño aplicados para lograr contrastar los supuestos jurídicos.											/		
10. PERTINENCIA	El instrumento muestra la relación entre los componentes de la investigación y su adecuación al Metodo Científico.											/		

III. OPINIÓN DE APLICABILIDAD

- El Instrumento cumple con los Requisitos para su aplicación
- El Instrumento no cumple con Los requisitos para su aplicación

SI

IV. PROMEDIO DE VALORACIÓN :

90 %

Lima, del 2017

FIRMA DEL EXPERTO INFORMANTE

DNI No. 69634461. Tel.: 94231315.

Anexo 4

Fichas de entrevistas



UNIVERSIDAD CÉSAR VALLEJO

FICHA DE ENTREVISTA

Título: "Eusión Tributaria: la propuesta de la suspensión parcial de la norma XVI del TUO del Código Tributario"

Entrevistador: Walter C. Pantoja

Cargo / profesión / grado académico: Asesor Académico de la Universidad César Vallejo

Institución: Universidad César Vallejo

Objetivo general: Analizar si la aplicación de la cláusula anti elusiva general fundamenta su existencia en principios constitucionales

1° Como bien sabemos no existe doctrinariamente un concepto unívoco respecto a que se considera elusión fiscal, a pesar de ello, importantes doctrinarios consideran a este fenómeno tributario como una acción lícita tendiente a lograr la no concreción del hecho tributario. Desde su perspectiva profesional, ¿Cómo debería entenderse el concepto de elusión fiscal?

La elusión fiscal es la acción lícita de no pagar o pagar menos impuestos, ya sea por el uso de estrategias legales o por el uso de recursos económicos para evitar el pago de impuestos.

2° Desde su perspectiva profesional, ¿Qué es la planificación tributaria y cómo se relaciona con la elusión fiscal?

La planificación tributaria es la acción lícita de organizar los recursos económicos para pagar menos impuestos, ya sea por el uso de estrategias legales o por el uso de recursos económicos para evitar el pago de impuestos.

3° La Organización para la Cooperación y Desarrollo Económico, a través de su plan BEPS (Proyecto OCDE/G20 de lucha contra la erosión de la base imponible y el traslado de beneficios), establece 15 recomendaciones para combatir la elusión tributaria. Siendo una de estas herramientas la norma anti elusiva general. Desde su perspectiva profesional, ¿considera que nuestro país necesita una respuesta normativa de carácter general para hacer frente este tipo de prácticas elusivas? ¿Cuál es el fundamento constitucional de la cláusula anti elusiva general?

La norma anti elusiva general es una herramienta legal que busca evitar el pago de impuestos por parte de los contribuyentes que utilizan estrategias legales para evadir el pago de impuestos.

4° A tres años de la entrada en vigencia de la Ley N° 30230, con la que se suspende parcialmente la norma XVI, ¿Usted está de acuerdo? ¿Por qué?

SI, COMO SE MENCIONA EN LOS PUNTOS NO LE USA SEPARADO
DE LA OPORTUNIDAD. ADENAS CONSIDERO QUE SE DEBE ABOLIR
DE MANERA COMPLETA LA LEY GENERAL ESPANOLA NO IMPORTE
SINO UNA PARTE

5° Uno de los factores por el cual se suspendió la ya mencionada norma, estaba relacionada a la inseguridad jurídica que generaba su aplicación al no existir criterios suficientes para determinar cuándo nos encontramos frente a un acto "artificial" o "impropio". Al respecto, según el desarrollo normativo y jurisprudencial, ¿Qué debemos entender por cada uno de estos términos?

EL TERMINO IMPROPIO TIENE QUE VER CON LO QUE SE ESPERA,
MIENTRAS QUE ARTIFICIOSO QUE ES ALGO SIMULADO.

6° Ligado a ello, ¿Considera necesario la emisión de un reglamento que desarrolle los términos referidos con anterioridad u otros conceptos que no quedaron claros en dicha norma, a fin de brindarle al contribuyente mayor seguridad jurídica?

SI, ES NECESARIO LOS CONCEPTOS ANTES MENCIONADOS ALGUN
SEAN ENTENDIDOS DE MANERA CLARA.

Objetivo específico 1: Describir cuales son los efectos que genera la suspensión parcial de la norma XVI del TUO del Código Tributario.

7° ¿Cuáles son las consecuencias de no contar con una cláusula anti-elusiva general?

ALCA TENDR QUE PASAR A LA REGULACION DE ESTAS
CLASURAS SON RECOMENDACIONES DEL CODE

Objetivo específico 2: Describir de qué manera la suspensión parcial de la norma XVI del Código Tributario afecta la Administración Tributaria.

8° La norma XVI brindaba a la SUNAT la facultad de detectar y cobrar la deuda eludida, ¿La facultad de recaudación que tiene la SUNAT se ve afectada por esta suspensión?

AL HABER DEJADO DEJAR DE COBRAR DEPENDIENDO EN LA
RECAUDACIÓN.

9° En su opinión, ¿Considera que la labor de la administración tributaria sería más efectiva si contara con una cláusula anti elusiva general? ¿Por qué?

NO SE SI MAS EFECTIVA PERO ESTE DENOMINADO
TRIBUTARIO QUE MEJOR QUE LOS PAISES TENDAN
HEREDEROS PARA APLICARLA

10° ¿Quiere Ud. hacer alguna observación u aporte adicional que pueda ayudar con la investigación?

LA NORMA TAL CUAL ESTA REDACTADA AFECTA AL CONTRIBUYENTE
PORQUE POR LA CUAL ES NECESARIO LA EMISION DE UN
DOCUMENTO.

Firma del entrevistado

Nº CAL 14080



UNIVERSIDAD CÉSAR VALLEJO

FICHA DE ENTREVISTA

Título: "Elusión Tributaria: a propósito de la suspensión parcial de la norma XVI del TUO del Código Tributario"

Entrevistado: Jacobo Bustamante Huérfano

Cargo / profesión / grado académico: Abogado y contador

Institución: Jacobo y Asociados

Objetivo general: Analizar si la aplicación de la cláusula anti elusiva general fundamenta su existencia en principios constitucionales

1° Como bien sabemos no existe doctrinariamente un concepto unívoco respecto a que se considera elusión fiscal, a pesar de ello, importantes doctrinarios consideran a este fenómeno tributario como una acción lícita tendiente a lograr la no concreción del hecho tributario. Desde su perspectiva profesional, ¿Cómo debería entenderse el concepto de elusión fiscal?

Definir la elusión fiscal es muy complejo, debido a que no hay un concepto unívoco de este término. Sin embargo puede entenderse como el comportamiento que tiene los contribuyentes para evitar o reducir el pago de sus impuestos.

2° Desde su perspectiva profesional, ¿Qué es la planificación tributaria y como se relaciona con la elusión fiscal?

Ambas son figuras lícitas, pero que una implica hacer una gestión ante el fisco para generar un beneficio tributario y la otra es contra lo que prescribe la ley misma tributaria.

3° La Organización para la Cooperación y Desarrollo Económico, a través de su plan BEPS (Proyecto OCDE/G20 de lucha contra la erosión de la base imponible y el traslado de beneficios), establece 15 recomendaciones para combatir la elusión tributaria. Siendo una de estas herramientas la norma anti elusiva general. Desde su perspectiva profesional, ¿considera que nuestro país necesita una respuesta normativa de carácter general para hacer frente este tipo de prácticas elusivas? ¿Cuál es el fundamento constitucional de la cláusula anti elusiva general?

Sí, siempre que exista un fundamento que establezca un precedente como el que tenemos en España.

4° A tres años de la entrada en vigencia de la Ley N° 30230, con la que se suspende parcialmente la norma XVI, ¿Usted está de acuerdo? ¿Por qué?

Si, la norma es un fragmento de la Ley General Expediente
razón por la cual fue tan cuestionada.

5° Uno de los factores por el cual se suspendió la ya mencionada norma, estaba relacionada a la inseguridad jurídica que generaba su aplicación al no existir criterios suficientes para determinar cuándo nos encontrábamos frente a un acto "artificial" o "impropio". Al respecto, según el desarrollo normativo y jurisprudencial, ¿Qué debemos entender por cada uno de estos términos?

El acta artificial es un acta que no es la ley formal
de la ley, lo cual es un acta que puede tener
en cuenta lo que se debe.

En materia de impuestos se refiere a que el propio es un acta
de ley.

6° Ligado a ello, ¿Considera necesario la emisión de un reglamento que desarrolle los términos referidos con anterioridad u otros conceptos que no quedaron claros en dicha norma, a fin de brindarle al contribuyente mayor seguridad jurídica?

Si, claro, son términos que pueden producirse a muchas inter-
pretaciones.

Objetivo específico 1: Describir cuáles son los efectos que genera la suspensión parcial de la norma XVI del TUO del Código Tributario.

7° ¿Cuáles son las consecuencias de no contar con una cláusula anti elusiva general?

Se debe que mostrar que se debe a cada la legislación
para la legislación en materia de impuestos.

Objetivo específico 2: Describir de qué manera la suspensión parcial de la norma XVI del Código Tributario afecta la Administración Tributaria.

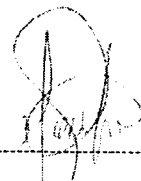
8° La norma XVI brindaba a la SUNAT la facultad de detectar y cobrar la deuda eludida, ¿La facultad de recaudación que tiene la SUNAT se ve afectada por esta suspensión?

Cuando hablamos de elusión la SUNAT se ve limitada en su
primera facultad de recaudación.

9° En su opinión, ¿Considera que la labor de la administración tributaria sería más efectiva si contara con una cláusula anti elusiva general? ¿Por qué?

No es tan fácil detectar por lo que es un instrumento importante.

10° ¿Quiere Ud. hacer alguna observación u aporte adicional que pueda ayudar con la investigación?



Firma del entrevistado

Nº CAL 1117



UNIVERSIDAD CÉSAR VALLEJO

FICHA DE ENTREVISTA

Título: "Elusión Tributaria: a propósito de la suspensión parcial de la norma XVI del TUO del Código Tributario"

Entrevistado: Miguel Aventura Hilario

Cargo / profesión / grado académico: Gerente de Administración Tributaria

Institución: Municipalidad Distrital de Los Olivos

Objetivo general: Analizar si la aplicación de la cláusula anti elusiva general fundamenta su existencia en principios constitucionales

1° Como bien sabemos no existe doctrinariamente un concepto unívoco respecto a que se considera elusión fiscal, a pesar de ello, importantes doctrinarios consideran a este fenómeno tributario como una acción lícita tendiente a lograr la no concreción del hecho tributario. Desde su perspectiva profesional, ¿Cómo debería entenderse el concepto de elusión fiscal?

La elusión fiscal debería entenderse como una medida de planeamiento tributario, con la cual se pretende evitar o reducir el pago de tributos

2° Desde su perspectiva profesional, ¿Qué es la planificación tributaria y como se relaciona con la elusión fiscal?

3° La Organización para la Cooperación y Desarrollo Económico, a través de su plan BEPS (Proyecto OCDE/G20 de lucha contra la erosión de la base imponible y el traslado de beneficios), establece 15 recomendaciones para combatir la elusión tributaria. Siendo una de estas herramientas la norma anti elusiva general. Desde su perspectiva profesional, ¿considera que nuestro país necesita una respuesta normativa de carácter general para hacer frente este tipo de prácticas elusivas? ¿Cuál es el fundamento constitucional de la cláusula anti elusiva general?

Sí, porque la aplicación de las cláusulas anti elusivas se encuentran fundamentadas en el principio de igualdad y capacidad económica

4° A tres años de la entrada en vigencia de la Ley N° 30230, con la que se suspende parcialmente la norma XVI, ¿Usted está de acuerdo? ¿Por qué?

Si, porque la reducción de la norma XVI al congo estable
planteaba afectaba la seguridad jurídica del contribuyente
y vulneraba el principio de reserva de ley.

5° Uno de los factores por el cual se suspendió la ya mencionada norma, estaba relacionada a la inseguridad jurídica que generaba su aplicación al no existir criterios suficientes para determinar cuándo nos encontrábamos frente a un acto "artificial" o "impropio". Al respecto, según el desarrollo normativo y jurisprudencial, ¿Qué debemos entender por cada uno de estos términos?

Artificial - que se manipula para obtener un resultado a
conveniencia.

Impropio - Solelmente por la ley

6° Ligado a ello, ¿Considera necesario la emisión de un reglamento que desarrolle los términos referidos con anterioridad u otros conceptos que no quedaron claros en dicha norma, a fin de brindarle al contribuyente mayor seguridad jurídica?

Si, porque toda norma debe tener un reglamento donde
señale los procedimientos que se deben seguir respecto
al tema antes señalado.

Objetivo específico 1: Describir cuáles son los efectos que genera la suspensión parcial de la norma XVI del TUO del Código Tributario.

7° ¿Cuáles son las consecuencias de no contar con una cláusula anti elusiva general?

- Existencia de la elusión
- Manipulación de la norma
- aprovechamiento de vacíos legales
- No hay un crecimiento en la recaudación fiscal

Objetivo específico 2: Describir de qué manera la suspensión parcial de la norma XVI del Código Tributario afecta la Administración Tributaria.

8° La norma XVI brindaba a la SUNAT la facultad de detectar y cobrar la deuda eludida, ¿La facultad de recaudación que tiene la SUNAT se ve afectada por esta suspensión?

la recaudación sería afectada por la imposibilidad que
tiene la SUNAT de contar con las herramientas recaudatorias
para fiscalizar.

9° En su opinión, ¿Considera que la labor de la administración tributaria sería más efectiva si contara con una cláusula anti elusiva general? ¿Por qué?

Si, porque estas cláusulas constituyen uno de los mecanismos
más importantes para enfrentar el fenómeno de la elusión
tributaria.

10° ¿Quiere Ud. hacer alguna observación u aporte adicional que pueda ayudar con la investigación?

No

Firma del entrevistado

Nº CAL

FICHA DE ENTREVISTA

Título: "Elusión Tributaria: a propósito de la suspensión parcial de la norma XVI del TUO del Código Tributario"

Entrevistado: CRISTINA GIM. NARANJO

Cargo / profesión / grado académico: ABOGADO CONTABLE Y FISCAL UNIVERSITARIO

Institución: UNIVERSIDAD CÉSAR VALLEJO

Objetivo general: Analizar si la aplicación de la cláusula anti elusiva general fundamenta su existencia en principios constitucionales

1° Como bien sabemos no existe doctrinariamente un concepto unívoco respecto a que se considera elusión fiscal, a pesar de ello, importantes doctrinarios consideran a este fenómeno tributario como una acción lícita tendiente a lograr la no concreción del hecho tributario. Desde su perspectiva profesional, ¿Cómo debería entenderse el concepto de elusión fiscal?

LA ELUSIÓN FISCAL ES LA MANEJO DEL UNICO LEGAL QUE LE PERMITE AL CONTRIBUYENTE UTILIZAR ALGUNOS DE LOS BENEFICIOS DE ELUSIÓN TRIBUTARIA

2° Desde su perspectiva profesional, ¿Qué es la planificación tributaria y como se relaciona con la elusión fiscal?

PLANIFICACIÓN CONSISTE EN UTILIZAR TODOS LOS BENEFICIOS TRIBUTARIOS A CABEZA DE UNA REDUCCIÓN DE LA CARGA TRIBUTARIA MIENTRAS SE MANTIENE EL TRIBUTARIO EN LA FORMA QUE DADO EL CONTRIBUYENTE DEBE PAGAR (MANTENIENDO LOS LÍMITES DE DEDUCCIONES DE GASTOS O ACREDITANDO DEDUCCIONES DE GASTOS TRIBUTARIOS).

3° La Organización para la Cooperación y Desarrollo Económico, a través de su plan BEPS (Proyecto OCDE/G20 de lucha contra la erosión de la base imponible y el traslado de beneficios), establece 15 recomendaciones para combatir la elusión tributaria. Siendo una de estas herramientas la norma anti elusiva general. Desde su perspectiva profesional, ¿considera que nuestro país necesita una respuesta normativa de carácter general para hacer frente este tipo de prácticas elusivas? ¿Cuál es el fundamento constitucional de la cláusula anti elusiva general?

NO RESPONDE QUE LA IMPLEMENTACIÓN DE NORMAS ELUSIVAS O UNIFORMES, SIN ESTABLECER NINGUNA DE LAS NORMAS QUE SE DEBE CONSIDERAR EN LOS CONTRIBUYENTES.

LA CLÁUSULA CONSTITUYE UN ELEMENTO CONSTITUCIONAL DEL PRINCIPIO DE CANTIDAD CONTRACTUAL, EL CUAL DERIVA DEL PRINCIPIO DE FIDUCIA

4° A tres años de la entrada en vigencia de la Ley N° 30230, con la que se suspende parcialmente la norma XVI, ¿Usted está de acuerdo? ¿Por qué?

SÍ, DENTRO DE LOS PARÁMETROS DE LA SUSPENSIÓN DE Dicha NORMA SE ASEGURA EL HECHO DE QUE DEBA EXISTIR UN REGLAMENTO QUE LE BRINDE SEGURIDAD AL CONTRIBUYENTE DE QUE LA DEDUCCIÓN JUBILATORIA NO VA A ACTUAR ARBITRARIAMENTE.

5° Uno de los factores por el cual se suspendió la ya mencionada norma, estaba relacionada a la inseguridad jurídica que generaba su aplicación al no existir criterios suficientes para determinar cuándo nos encontrábamos frente a un acto "artificial" o "impropio". Al respecto, según el desarrollo normativo y jurisprudencial, ¿Qué debemos entender por cada uno de estos términos?

SI ES ARTIFICIAL SE VA A ENTENDER QUE ES UN HECHO SIMULADO O FICTICIO QUE LO PERO LA LEY LO VA A LA CONTRARIA. PERO PERO, SON CONCEPTOS VAGOS Y AMBIGUOS DE DIFÍCIL INTERPRETACIÓN. POR LO CUAL LA NORMA SE SUSPENDIÓ, PARA LA ENTREGA DE TENER UN REGLAMENTO.

6° Ligado a ello, ¿Considera necesario la emisión de un reglamento que desarrolle los términos referidos con anterioridad u otros conceptos que no quedaron claros en dicha norma, a fin de brindarle al contribuyente mayor seguridad jurídica?

EN BASE A LO MENCIONADO EN LA PREGUNTA RESPONDO SÍ.

Objetivo específico 1: Describir cuáles son los efectos que genera la suspensión parcial de la norma XVI del TUO del Código Tributario.

7° ¿Cuáles son las consecuencias de no contar con una cláusula anti elusiva general?

LAS CONSECUENCIAS PORQUE LA DEDUCCIÓN YA NO SE DETERMINA EN DIFERENTES CONDICIONES TRIBUTARIAS.

Objetivo específico 2: Describir de qué manera la suspensión parcial de la norma XVI del Código Tributario afecta la Administración Tributaria.

8° La norma XVI brindaba a la SUNAT la facultad de detectar y cobrar la deuda eludida, ¿La facultad de recaudación que tiene la SUNAT se ve afectada por esta suspensión?

DEFINITIVAMENTE AFECTA LA RECAUDACIÓN, YA QUE LA ADMINISTRACIÓN TRIBUTARIA NO TIENE UNA DE LAS PRINCIPALES HERRAMIENTAS PARA LOGRAR CONTINUAR LA ELUSIÓN.

9° En su opinión, ¿Considera que la labor de la administración tributaria sería más efectiva si contara con una cláusula anti elusiva general? ¿Por qué?

EN CERO NULO YA QUE NO ES LA ÚNICA HERRAMIENTA PARA LOGRAR CONTINUA LA ELUSIÓN, PERO SÍ QUE ES IMPORTANTE.

10° ¿Quiere Ud. hacer alguna observación u aporte adicional que pueda ayudar con la investigación?

REVISAR LAS NOTAS ANTERIORES IMPLEMENTADAS A NIVEL INTERNACIONAL.

Firma del entrevistado

Nº CCPL 14318



UNIVERSIDAD CESAR VALLEJO

FICHA DE ENTREVISTA

Titulo: "Elusión Tributaria: a proposito de la suspension parcial de la norma XVI del TUO del Código Tributario"

Entrevistado: Hermana Chaviz Daniel

Cargo / profesión / grado académico: Contador y docente

Institución: Universidad Cesar Vallejo

Objetivo general: Analizar si la aplicación de la cláusula anti elusiva general fundamenta su existencia en principios constitucionales

1° Como bien sabemos no existe doctrinariamente un concepto univoco respecto a que se considera elusion fiscal, a pesar de ello, importantes doctrinarios consideran a este fenómeno tributario como una accion licita tendiente a lograr la no concrecion del hecho tributario. Desde su perspectiva profesional, ¿Como debería entenderse el concepto de elusión fiscal?

Acto mediante el cual se sustraen a varios establecimientos de la ley para cumplir con el pago de menores impuestos.

2° Desde su perspectiva profesional, ¿Que es la planificación tributaria y como se relaciona con la elusión fiscal?

Si, la planificación tributaria o fiscal es un conjunto de actos lícitos efectuados por el contribuyente para evitar o disminuir el pago tributario. En cambio lo que la diferencia de la elusión es que esta ultima busca el pago de por de los mismos.

3° La Organización para la Cooperación y Desarrollo Economico, a través de su plan BEPS (Proyecto OCDE/G20 de lucha contra la erosión de la base imponible y el traslado de beneficios), establece 15 recomendaciones para combatir la elusión tributaria. Siendo una de estas herramientas la norma anti elusiva general. Desde su perspectiva profesional, ¿considera que nuestro país necesita una respuesta normativa de carácter general para hacer frente este tipo de practicas elusivas? ¿Cuál es el fundamento constitucional de la cláusula anti elusiva general?

El fundamento constitucional es principios constitucionales: igualdad y libertad.

4° A tres años de la entrada en vigencia de la Ley N° 30230, con la que se suspende parcialmente la norma XVI, ¿Usted está de acuerdo? ¿Por qué?

Porque esta norma es una medida capto de la Ley Anti
del Espionaje.

5° Uno de los factores por el cual se suspendió la ya mencionada norma, estaba relacionada a la inseguridad jurídica que generaba su aplicación al no existir criterios suficientes para determinar cuándo nos encontrábamos frente a un acto "artificial" o "impropio". Al respecto, según el desarrollo normativo y jurisprudencial, ¿Qué debemos entender por cada uno de estos términos?

Artificial - cuando se trata de un negocio de mercado
que genera una actividad ficticia o promueve a beneficio
Impropio - en contra de la ley

6° Ligado a ello, ¿Considera necesario la emisión de un reglamento que desarrolle los términos referidos con anterioridad u otros conceptos que no quedaron claros en dicha norma, a fin de brindarle al contribuyente mayor seguridad jurídica?

Considero que todo contenido en la norma es necesario
frente a la ley de la norma como para los
objetivos o completos.

Objetivo específico 1: Describir cuáles son los efectos que genera la suspensión parcial de la norma XVI del TUO del Código Tributario.

7° ¿Cuáles son las consecuencias de no contar con una cláusula ant. elusiva general?

Con dicha ley se trata de la sanción por caso que
se genera al hecho de que se aplica más estricto en
la práctica.

Objetivo específico 2: Describir de qué manera la suspensión parcial de la norma XVI del Código Tributario afecta la Administración Tributaria.

8° La norma XVI brindaba a la SUNAT la facultad de detectar y cobrar la deuda eludida, ¿La facultad de recaudación que tiene la SUNAT se ve afectada por esta suspensión?

Si.

9° En su opinión, ¿Considera que la labor de la administración tributaria sería mas efectiva si contara con una cláusula anti elusiva general? ¿Por qué?

No puede afirmarse que solo por el día por el día con un argumento por haber sido la que elusión tributaria su labor.

10° ¿Quiere Ud. hacer alguna observación u aporte adicional que pueda ayudar con la investigación?

El tema es complejo lo cual requiere que especialistas en materia tributaria actúen y no solo en función a la realidad económica de modo que el cual es totalmente distinto al del examen.

Firma del entrevistado

N° CAL

FICHA DE ENTREVISTA

Título: "Elusión Tributaria: a propósito de la suspensión parcial de la norma XVI del TUO del Código Tributario"

Entrevistado: Ríos Luján SAUD

Cargo / profesión / grado académico: Abogado / Bachiller

Institución: Estudio Jurídico y Fiscal S.A. Abogados SRL

Objetivo general: Analizar si la aplicación de la cláusula anti elusiva general fundamenta su existencia en principios constitucionales

1° Como bien sabemos no existe doctrinariamente un concepto unívoco respecto a que se considera elusión fiscal, a pesar de ello, importantes doctrinarios consideran a este fenómeno tributario como una acción lícita tendiente a lograr la no concreción del hecho tributario. Desde su perspectiva profesional, ¿Cómo debería entenderse el concepto de elusión fiscal?

Debe entenderse como el mecanismo legal
para disminuir el pago de impuestos

2° La Organización para la Cooperación y Desarrollo Económico, a través de su plan BEPS (Proyecto OCDE/G20 de lucha contra la erosión de la base imponible y el traslado de beneficios), establece 15 recomendaciones para combatir la elusión tributaria. Siendo una de estas herramientas la norma anti elusiva general. Desde su perspectiva profesional, ¿considera que nuestro país necesita una respuesta normativa de carácter general para hacer frente este tipo de prácticas elusivas? ¿Por qué?

Si, es necesario para poder aumentar la
carga fiscal, disminuir riesgos

3° ¿Las cláusulas anti elusivas generales tienen sustento constitucional?

No, vulneran los Principios Constitucionales

4° A tres años de la entrada en vigencia de la Ley N° 30230, con la que se suspende parcialmente la norma XVI, ¿Usted está de acuerdo? ¿Por qué?

DEPENDEN DE LA DECISION DE LA COMISION
Y PARA QUE SEAN SU USO

5° Uno de los factores por el cual se suspendió la ya mencionada norma, estaba relacionada a la inseguridad jurídica que generaba su aplicación al no existir criterios suficientes para determinar cuándo nos encontrábamos frente a un acto "artificial" o "impropio". Al respecto, según el desarrollo normativo y jurisprudencial, ¿Qué debemos entender por cada uno de estos términos?

COMO SE DICE EN FORMA FRECUENTE APLICANDO
MUCHOS LEGALES, NO SON DE FORMA
IMPROPIA, CUESTIONA INSEGURIDAD

6° Ligado a ello, ¿Considera necesario la emisión de un reglamento que desarrolle los términos referidos con anterioridad u otros conceptos que no quedaron claros en dicha norma, a fin de brindarle al contribuyente mayor seguridad jurídica?

QUE EL CONTRIBUYENTE TENGA SEGURIDAD JURIDICA
ES NECESARIA, PARA DICHAS LEY N° 30230
ACTOS A FAVOR DEL ESTADO

Objetivo específico 1: Describir cuáles son los efectos que genera la suspensión parcial de la norma XVI del TUO del Código Tributario.

7° ¿Cuáles son las consecuencias de no contar con una cláusula anti elusiva general?

—————
————— MENOR RECAUDACIÓN
—————

Objetivo específico 2: Describir de qué manera la suspensión parcial de la norma XVI del Código Tributario afecta la Administración Tributaria.

8° La norma XVI brindaba a la SUNAT la facultad de detectar y cobrar la deuda eludida, ¿La facultad de recaudación que tiene la SUNAT se ve afectada por esta suspensión?

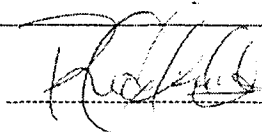
————— SI, MENOS RECAUDACIÓN
—————
—————

9° En su opinión, ¿Considera que la labor de la administración tributaria sería más efectiva si contara con una cláusula anti elusiva general? ¿Por qué?

————— Dependería de la Política del Auditor
————— SUNAT y GILCOSA
—————

10° ¿Quiere Ud. hacer alguna observación u aporte adicional que pueda ayudar con la investigación?

—————
—————
—————



Firma del entrevistado

Nº CAL 2478



UNIVERSIDAD CÉSAR VALLEJO

FICHA DE ENTREVISTA

Título: "Elusión Tributaria: a propósito de la suspensión parcial de la norma XVI del TUO del Código Tributario"

Entrevistado: Roberto Muñoz, Santa -

Cargo / profesión / grado académico: Contador

Institución: Universidad Federico Villarreal - Posgrado
Maestría - Tributación

Objetivo general: *Analizar si la aplicación de la cláusula anti elusiva general fundamenta su existencia en principios constitucionales*

1° Como bien sabemos no existe doctrinariamente un concepto unívoco respecto a que se considera elusión fiscal, a pesar de ello, importantes doctrinarios consideran a este fenómeno tributario como una acción lícita tendiente a lograr la no concreción del hecho tributario. Desde su perspectiva profesional, ¿Cómo debería entenderse el concepto de elusión fiscal?

Falta de Conducta, falta de Valores y ética
ante moral como profesional.

2° La Organización para la Cooperación y Desarrollo Económico, a través de su plan BEPS (Proyecto OCDE/G20 de lucha contra la erosión de la base imponible y el traslado de beneficios), establece 15 recomendaciones para combatir la elusión tributaria. Siendo una de estas herramientas la norma anti elusiva general. Desde su perspectiva profesional, ¿considera que nuestro país necesita una respuesta normativa de carácter general para hacer frente este tipo de prácticas elusivas? ¿Por qué?

Si, porque sería una medida de motivación al
la no elusión tributaria.

3° ¿Las cláusulas anti elusivas generales tienen sustento constitucional?

Si,

4° A tres años de la entrada en vigencia de la Ley N° 30230, con la que se suspende parcialmente la norma XVI, ¿Usted está de acuerdo? ¿Por qué?

No, porque ya no hay aplicación a las acciones que se realizan

5° Uno de los factores por el cual se suspendió la ya mencionada norma, estaba relacionada a la inseguridad jurídica que generaba su aplicación al no existir criterios suficientes para determinar cuándo nos encontrábamos frente a un acto "artificial" o "impropio". Al respecto, según el desarrollo normativo y jurisprudencial, ¿Qué debemos entender por cada uno de estos términos?

llamado artificial e impropio es lo mismo porque se trata de un acto que se realiza con fines "ficticios"

6° Ligado a ello, ¿Considera necesario la emisión de un reglamento que desarrolle los términos referidos con anterioridad u otros conceptos que no quedaron claros en dicha norma, a fin de brindarle al contribuyente mayor seguridad jurídica?

Si

Objetivo específico 1: Describir cuáles son los efectos que genera la suspensión parcial de la norma XVI del TUO del Código Tributario.

7° ¿Cuáles son las consecuencias de no contar con una cláusula anti elusiva general?

- Mayor crecimiento de la falta de recaudación.
- Mayor crecimiento de la falta de moral, valores.

Objetivo específico 2: Describir de qué manera la suspensión parcial de la norma XVI del Código Tributario afecta la Administración Tributaria.

8° La norma XVI brindaba a la SUNAT la facultad de detectar y cobrar la deuda eludida, ¿La facultad de recaudación que tiene la SUNAT se ve afectada por esta suspensión?

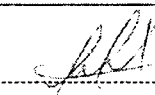
Sí

9° En su opinión, ¿Considera que la labor de la administración tributaria sería más efectiva si contara con una cláusula anti elusiva general? ¿Por qué?

Sí, porque disminuye la posibilidad de evasión de impuestos.

10° ¿Quiere Ud. hacer alguna observación u aporte adicional que pueda ayudar con la investigación?

- No vale la pena si la SUNAT desea ser reconocida como la mejor o recomendable según sea la pregunta de Anti elusión con carácter consultivo.



Firma del entrevistado

Nº CAL

FICHA DE ENTREVISTA

Título: "Elusión Tributaria: a propósito de la suspensión parcial de la norma XVI del TUO del Código Tributario"

Entrevistado: Avalos Parodi Juan

Cargo / profesión / grado académico: Contador Público

Institución: Universidad Nacional Federico Villarreal

Objetivo general: Analizar si la aplicación de la cláusula anti elusiva general fundamenta su existencia en principios constitucionales

1° Como bien sabemos no existe doctrinariamente un concepto unívoco respecto a que se considera elusión fiscal, a pesar de ello, importantes doctrinarios consideran a este fenómeno tributario como una acción lícita tendiente a lograr la no concreción del hecho tributario. Desde su perspectiva profesional, ¿Cómo debería entenderse el concepto de elusión fiscal?

La elusión fiscal debe entenderse como un delito que afecta la recaudación fiscal y se produce cuando una persona que debe pagar el tributo

2° La Organización para la Cooperación y Desarrollo Económico, a través de su plan BEPS (Proyecto OCDE/G20 de lucha contra la erosión de la base imponible y el traslado de beneficios), establece 15 recomendaciones para combatir la elusión tributaria. Siendo una de estas herramientas la norma anti elusiva general. Desde su perspectiva profesional, ¿considera que nuestro país necesita una respuesta normativa de carácter general para hacer frente este tipo de prácticas elusivas? ¿Por qué?

Debe estar incluido en el Código Tributario

3° ¿Las cláusulas anti elusivas generales tienen sustento constitucional?

Deben basarse en los principios tributarios

4° A tres años de la entrada en vigencia de la Ley N° 30230, con la que se suspende parcialmente la norma XVI, ¿Usted está de acuerdo? ¿Por qué?

No estoy de acuerdo porque no hay ningún resultado positivo

5° Uno de los factores por el cual se suspendió la ya mencionada norma, estaba relacionada a la inseguridad jurídica que generaba su aplicación al no existir criterios suficientes para determinar cuándo nos encontrábamos frente a un acto "artificial" o "impropio". Al respecto, según el desarrollo normativo y jurisprudencial, ¿Qué debemos entender por cada uno de estos términos?

Artificial -> inventar formas de transgredir la ley
impropio -> estar en algo indebido

6° Ligado a ello, ¿Considera necesario la emisión de un reglamento que desarrolle los términos referidos con anterioridad u otros conceptos que no quedaron claros en dicha norma, a fin de brindarle al contribuyente mayor seguridad jurídica?

Sí, es necesario

Objetivo específico 1: Describir cuáles son los efectos que genera la suspensión parcial de la norma XVI del TUD del Código Tributario.

7° ¿Cuáles son las consecuencias de no contar con una cláusula anti elusiva general?

Menor recaudación

Objetivo específico 2: Describir de qué manera la suspensión parcial de la norma XVI del Código Tributario afecta la Administración Tributaria.

8° La norma XVI brindaba a la SUNAT la facultad de detectar y cobrar la deuda eludida, ¿La facultad de recaudación que tiene la SUNAT se ve afectada por esta suspensión?

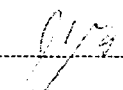
Sí se ve afectada

9° En su opinión, ¿Considera que la labor de la administración tributaria sería más efectiva si contara con una cláusula anti elusiva general? ¿Por qué?

Sí, pero debe ser detectada en los casos propuestos

10° ¿Quiere Ud. hacer alguna observación u aporte adicional que pueda ayudar con la investigación?

La implementación de la norma se aplica a todos los
debitos y pagos de impuestos y el pago de tributos


Firma del entrevistado

Nº CAL